

Г.А. СУХАДОЛЬСКИЙ

ТЕНДЕРЫ ВОПРОСЫ И ОТВЕТЫ



[Издательство «Вершина»](#)

Москва, 2004

Приобрести книгу можно [на Озоне](#).

http://sukhadol.narod.ru/r_k_book.htm

Г.А.Суходольский

Тендеры. Вопросы и ответы

Вниманию читателя предлагается практическое пособие для организаторов и участников торгов. Материал пособия изложен в простой и доступной форме в виде ответов на конкретные вопросы. Рассмотрены общие проблемы регулирования торгов в Российской Федерации, а также специфические проблемы, возникающие при закупках продукции для государственных нужд, при проведении конкурсов по выбору аудитора, при проведении конкурсов коммерческими организациями и соответствующая арбитражная практика.

Суходольский Георгий Александрович Юрисконсульт АКГ "РСМ Топ-Аудит", к.ф.-м.н., эксперт по подготовке и проведению конкурсов. Занимается подготовкой документов и консультированием по вопросам проведения конкурсов и участия в них. В частности, готовил документы для проведения конкурсов по заказам таких организаций, как ФСС РФ, РАО «ЕЭС России», Газпром и др.

Руководитель ряда проектов, связанных с совершенствованием конкурсной системы закупок организаций и холдингов.

Автор нескольких десятков публикаций, автор-разработчик учебного модуля ТАСИС "Рассмотрение в арбитражных судах споров, касающихся проведения закупок для государственных нужд" для обучения преподавателей по госзакупкам, подготовленного в рамках "Проекта содействия Министерству экономического развития и торговли РФ по совершенствованию системы государственных закупок".

Читает лекции на семинарах, проводимых Федеральным Центром Проектного Финансирования, Учебно-методическим центром Министерства энергетики РФ и др.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	6
Глава 1. Общие положения	8
1.1. Что такое тендер?	8
1.2. Что такое конкурс?	8
1.3. Каковы цели проведения конкурса?	9
1.4. В чем различие между конкурсом и аукционом?	9
1.5. Есть ли какие-то общепринятые принципы проведения конкурсов?	10
1.6. Какие виды конкурсов бывают?	11
1.7. Какие обязательства возникают при проведении конкурса между его организатором и участниками?	12
1.8. Зачем предмет торгов иногда делят на лоты?	15
1.9. Можете ли посоветовать какую-нибудь литературу по конкурсам?	16
1.10. Где можно получать информацию о конкурсах?	22
1.11. Есть ли какие-то специальные учебные центры, где можно научиться проводить конкурсы или участвовать в них?	32
Глава 2. Особенности регулирования торгов в ГК РФ	32
2.1. Что подразумевается под специализированной организацией, которая может выступать в качестве организатора торгов?	32
2.2. В какие сроки следует публиковать извещение о проведении конкурса?	33
2.3. Можно ли отказаться от проведения торгов уже после того, как было опубликовано извещение?	33
2.4. Что должно быть указано в извещении о проведении конкурса?	34
2.5. Как понимать норму про задаток, содержащуюся в п.4 ст.448 ГК РФ?	34
2.6. Может ли быть предметом конкурса покупка товаров (работ, услуг), если это не закупка для государственных нужд?	36
2.7. В каких случаях конкурс признается несостоявшимся?	37
2.8. Когда надо подписывать протокол о результатах конкурса?	38
Глава 3. Госзакупки	38
3.1. В чем отличия госнужд, госзаказа и госзакупок?	38
3.2. Когда в России появились первые аналоги современного конкурса?	40
3.3. Каким образом происходило становление современной законодательной базы по государственным закупкам?	41
3.4. Какое законодательство следует применять при проведении конкурса на закупку продукции для государственных нужд?	42
3.5. Действует ли утвержденное Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305 Положение об организации закупок в связи с принятием Федерального закона РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ?	46
3.6. Чем регулируется закупка продукции для нужд субъектов Российской Федерации?	47
3.7. Кто осуществляет контроль за проведением госзакупок?	47
3.8. Кто может быть участником конкурса?	48
3.9. Каким образом публикуется извещение о проведении конкурса?	49
3.10. Каким образом формируется Конкурсная комиссия	49
3.11. Надо ли публиковать извещение о результатах конкурса?	50
3.12. Каковы особенности проведения закрытого конкурса?	50
3.13. Почему на практике госзаказчику не рекомендуется использовать право на отклонение всех заявок, которое предусмотрено Положением, утвержденным Указом Президента РФ № 305,?	51
3.14. Какую продукцию можно закупать без проведения конкурса?	51
3.15. Как осуществляются муниципальные закупки?	52
3.16. Можно ли перепродавать информацию о проведении конкурсов?	53

3.17.	Может ли ФГУП провести закрытый конкурс для выбора страховой организации с целью заключения договора страхования имущества этого ФГУПа за счет средств, полученных не из бюджета, а из иных разрешенных источников?	53
3.18.	Что такое запрос котировок?	54
3.19.	Как обстоят дела с изменением законодательства о государственных закупках?	55
3.20.	В какой степени Вы советуете при проведении конкурса применять Методические рекомендации Минэкономики РФ от 30.09.97?	55
3.21.	Каковы основные причины нарушения правил проведения госзакупок?	56
3.22.	Какие нарушения законодательства о госзакупках встречаются наиболее часто?	56
3.23.	Каким образом можно обжаловать действия организатора или результаты конкурса?	57
3.24.	Какие особенности проведения двухэтапного конкурса?	59
3.25.	Вправе ли ГУПы принимать участие в конкурсах, проводимых курирующими их Департаментами Министерств?	59
Глава 4.	Конкурс по выбору аудитора	60
4.1.	Каким должен быть персональный состав Конкурсной комиссии?	60
4.2.	Чем регулируется выбор аудиторской организации для проведения аудита ФГУПов и АО, в которых у государства более 25% акций?	61
4.3.	Какие могут быть санкции за не проведение обязательного аудита?	66
4.4.	Насколько правомерно снятие с конкурса ввиду несвоевременного предоставления документов?	66
4.5.	Каковы особенности проведения конкурса по выбору аудитора?	67
Глава 5.	Коммерческие торги	68
5.1.	Какое законодательство регулирует проведение торгов коммерческими организациями? ..	68
5.2.	Зачем коммерческой организации нужно проведение торгов?	69
5.3.	Как организовать работу конкурсной комиссии в коммерческой организации?	69
5.4.	Как рекомендуется регламентировать работу по проведению конкурсов?	70
5.5.	Какие особенности организации закупок в холдинге?	71
5.6.	Что такое способ запроса предложений?	72
Глава 6.	Арбитражная практика.....	73
6.1.	Когда стала формироваться арбитражная практика по обжалованию результатов конкурсов?	73
6.2.	Во время проводившегося Вами семинара Вы говорили, что у вас есть примеры (в том числе в личной практике) успешного обжалования результатов конкурсов. Не могли бы рассказать о них?	74
6.3.	Можете ли Вы прислать типовой образец искового заявления о признании результатов конкурса на поставку продукции для госнужд недействительными?	75
6.4.	Что такое конкурс в понимании судов?	75
6.5.	В каких случаях на практике торги могут быть признаны недействительными?	77
6.6.	Есть ли особенности признания недействительными торгов, проводимых в рамках исполнительного производства?	79
6.7.	Какие практические последствия влечет признание торгов недействительными?	80
6.8.	Какие практические последствия влечет признание недействительными торгов, связанных с выдачей или аннулированием лицензии?	81
6.9.	Какие практические последствия в части возможности истребования проданного на торгах имущества влечет признание торгов недействительными?	82
6.10.	Кто может подавать исковое заявление о признании торгов недействительными?	82
6.11.	Как на судебное решение влияет некорректное размещение извещения о проведении торгов?	84
6.12.	Требуется ли привлечение победителя в качестве третьего лица?	85
6.13.	Каковы особенности принудительной продажи на торгах имущества, не принадлежащего должнику?	85
6.14.	Что суд рассматривает в качестве правомерного основания для отказа в участии в конкурсе?	87
6.15.	Каковы особенности подачи иска о признании конкурса недействительным прокурором? ..	88
6.16.	Каковы особенности судебного рассмотрения конкурсов, проводимых в процессе приватизации (продажи государственного имущества)?	88

6.17.	Каковы особенности судебного рассмотрения споров по торгам, проводимых в целях закупки продукции для государственных нужд?	89
6.18.	Каковы особенности судебных споров в отношении конкурсов по представлению лицензий на право пользования недрами?	91
6.19.	Выявляют ли суды кассационной инстанции процессуальные нарушения при рассмотрении судами первой и второй инстанций дел об обжаловании конкурсов?	92
6.20.	Расскажите еще что-нибудь из судебной практики по обжалованию конкурсов?	92
6.21.	Расскажите подробнее о каких-нибудь нашумевших судебных делах по обжалованию результатов конкурсов?	94
Глава 7.	Заключение.....	96
7.1.	Если появились дополнительные вопросы или предложения, как можно связаться с автором?	96
Глава 8.	Приложение.....	96
8.1.	Базовое законодательство.....	96
8.1.1.	<i>Гражданский кодекс Российской Федерации (ст. 447-449)</i>	<i>96</i>
8.2.	Общее законодательство по госзакупкам	98
8.2.1.	<i>Федеральный закон РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"</i>	<i>98</i>
8.2.2.	<i>Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (ст. 9)</i>	<i>106</i>
8.2.3.	<i>Указ Президента РФ от 08.04.97 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд".....</i>	<i>107</i>
8.2.4.	<i>Постановление Правительства РФ от 26.09.97 № 1222 "О продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов)".</i>	<i>120</i>
8.2.5.	<i>Постановление Правительства РФ от 13.10.1999 № 1160 "О контроле за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и координации их проведения"</i>	<i>121</i>
8.2.6.	<i>Распоряжение Правительства РФ от 04.04.2000 № 502-р <О функциях Минэкономики РФ и официальном печатном издании></i>	<i>122</i>
8.2.7.	<i>Постановление Правительства РФ от 03.09.98 № 1022 "О кадровом обеспечении торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд"</i>	<i>123</i>
8.3.	Закупки естественными монополиями.....	124
8.3.1.	<i>Постановление Правительства РФ от 13.10.1999 № 1158 "Об обеспечении соблюдения экономически обоснованных принципов формирования цен на продукцию (услуги) субъектов естественных монополий"</i>	<i>124</i>
8.4.	Проведение конкурсов по отбору аудиторских организаций	125
8.4.1.	<i>Постановление Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита"</i>	<i>125</i>
8.4.2.	<i>Приказ Минфина РФ от 31.10.2002 № 107н "Об утверждении типового положения о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита"</i>	<i>128</i>

Введение

Уважаемые коллеги,

С большим удовольствием предворяю новую книгу «Тендеры. Вопросы и ответы» Георгия Александровича Сухадольского, построенную в форме ответов на наиболее часто встречающиеся вопросы специалистов, занятых в области закупок и поставок продукции для государственных нужд.

Как руководитель головного учебного центра по подготовке специалистов для системы государственных закупок не могу не радоваться выходу новых книг по нашей тематике. Данная книга выделяется из всего ряда ранее выходивших профильных изданий. Главное отличие книги состоит не только в том, что она построена удобно для специалиста-практика, но и в том, что ее автором является профессиональный юрист. Ценность работы особенно возрастает в связи с тем, что Г.А.Сухадольский пользуется заслуженным авторитетом в профессиональном сообществе экспертов по госзакупкам.

Вместе с тем, хочется отметить, что существующая российская нормативная база по организации и проведению закупок товаров, работ и услуг для государственных нужд не совершенна. В настоящем издании получило отражение одно из наиболее распространенных представлений о проблеме госзакупок, имеющееся у юристов, специализирующихся на исследуемой тематике.

Уверен, что прочтение книги поможет читателю в решении текущих задач, а в некоторых случаях - и предотвратит возможные ошибки.

Желаю всем коллегам и особенно выпускникам нашего Института успехов и дальнейшего профессионального роста.

А.А. Храмкин
Директор Института госзакупок
им. А.Б. Соловьева ГУ-ВШЭ

**Благодарю всех тех, по чьим вопросам и комментариям
появились ответы, составившие этот сборник.**

**Выражаю особую благодарность
Е.В.Кагану, С.Б.Дашкову, Д.А.Абдрахимову
за их помощь в первоначальном освоении материала.**

*Суходольский Георгий Александрович, к.ф.-м.н., юристконсульт
Аудиторской и Консалтинговой Группы «РСМ Топ-Аудит»*

Глава 1. Общие положения

1.1. Что такое тендер?

Ответ: Часто употребляемый в литературе (а иногда и в нормативных документах) термин *тендер* ("tender") является зарубежным аналогом российского термина *конкурс*. Следует учитывать, что в ГК РФ и иных федеральных законах говорится именно о конкурсе, тогда как термин «тендер» отсутствует.

Что касается иных нормативных документов, то в них наблюдается тенденция к использованию более корректной терминологии. Например, ранее "тендер" обычно встречался у строителей и дорожников, но в последних Методических рекомендациях Госстроя РФ "О порядке проведения конкурсов на выполнение работ, оказание услуг в строительстве и жилищно-коммунальном хозяйстве в Российской Федерации" МДС 80-17.01 используется исключительно термин "конкурс".

1.2. Что такое конкурс?

Ответ: В нормативных актах прямого определения конкурса не содержится. В ГК РФ о конкурсе говорится достаточно подробно только в двух случаях:

- в ст.ст.447-449 как о способе заключения договора (и частично упоминание о конкурсе как способе заключения договора встречается в параграфах, регулирующих поставку товаров и выполнение подрядных работ для государственных нужд – ст. ст. 527, 766 и др.);
- в ст. ст. 1057-1061 как о публичном конкурсе (т.е. выдаче награды за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов).

Публичный конкурс (напомню, что одной из его особенностей является обязательная направленность на достижение каких-либо общественно полезных целей) в силу его специфики мы рассматривать не будем.

Из ст.447 ГК РФ следует, что **конкурс – это способ заключения договора путем выбора лица, предложившего лучшие условия**. Данное определение согласуется с дефиницией конкурса, содержащейся в Толковом словаре русского языка, согласно которой конкурс – это "*соревнование, имеющее целью выделить лучших участников, лучшие работы*". Тем не менее, оно слишком общее. Например, не понятно, в чем именно данный способ заключается. По этой причине очень многие авторы и издания формируют свои определения конкурса.

Мы определим конкурс как *способ заключения договора на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), при котором организатор конкурса заранее определяет условия проведения конкурса, основные условия будущего договора, критерии и процедуры подачи конкурсных предложений (конкурсных заявок) и выбора победителя (победителей), а затем из числа подавших конкурсное предложение (конкурсную заявку) выбирает победителя (победителей), который предложил лучшие условия и при этом оформил и подал конкурсное предложение (конкурсную заявку) в соответствии с установленными процедурами и отвечает предъявляемым требованиям*.

Такое определение раскрывает суть конкурса и показывает его процедуру более подробно, чем, например, Экономический словарь, в котором содержатся следующие определения конкурса:

1) в западном торговом праве это порядок удовлетворения претензий кредиторов к несостоятельному должнику. Он состоит в передаче в судебном порядке имущества

должника под управление специальной комиссии, так называемому конкурсному управлению. Последнее занимается рассмотрением требований кредиторов. Экономическая деятельность предприятия после конкурса прекращается, предприятие ликвидируется, а ликвидационная сумма равномерно распределяется между кредиторами;

2) соревнование, цель которого выделить наилучших из числа его участников. Например, при заключении договоров на создание научно-технической продукции определенного качества, заказчик, как правило, объявляет конкурс среди потенциальных исполнителей. Заказ передается победителю конкурса.

Между тем, первый тип указанных в Экономическом словаре конкурсов является по своей сути принудительным. В российском праве его аналогом выступает не конкурс, а конкурсное производство при проведении процедуры банкротства. Второй же из указанных в Экономическом словаре типов, как было указано выше, является слишком общим.

Отметим, что в ст. 447 ГК РФ термин конкурс используется в качестве одной из разновидностей торгов. При этом указывается, что "торги проводятся в форме конкурса или аукциона. 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".

1.3. Каковы цели проведения конкурса?

Ответ: Наиболее общий ответ выглядит следующим образом: за счет привлечения большого числа возможных контрагентов резко повышается конкуренция и появляется возможность заключить договор на таких условиях, на которые в обычной ситуации контрагент никогда бы не согласился. Например, заключение договора закупки продукции путем проведения конкурса может привести к существенному снижению цены договора.

Согласно статистике, несмотря на некоторую сложность заключения договоров путем проведения конкурсов, и на необходимость некоторых дополнительных финансовых затрат на их подготовку и проведение, экономическая выгода от заключения договоров путем проведения конкурсов составляет в среднем порядка 8-12 процентов, но может достигать и 30 и более процентов. Что касается участников конкурса, то за счет участия в различных конкурсах они имеют возможность серьезно увеличить долю соответствующего рынка и расширить географические рамки своей деятельности.

Кроме того, заключение договора на основе конкурса может преследовать и иные цели: повышение прозрачности работы с контрагентами, фактическое либо декларированное уменьшение коррупции и т.п.

1.4. В чем различие между конкурсом и аукционом?

Ответ: И действительно, в чем различие? Согласно ст.447 ГК РФ, победителем конкурса является лицо, предложившее лучшие условия, а победителем аукциона - лицо, предложившее наиболее высокую цену. Иных принципиальных отличий российское законодательство не приводит. В связи с тем, что наиболее высокая цена является частным случаем лучших условий, легко формулируется вывод о том, что аукцион является частным случаем конкурса. Правда, частным случаем настолько специфичным и часто используемым, что он выделен отдельно.

Следует иметь в виду, что, во-первых, в ГК РФ говорится о том, что победителем на аукционе должно быть лицо, предложившее максимальную цену. Но если, например, организатор аукциона хочет купить вещь, а не продать ее, то логично было бы выбирать

победителем лицо, предложившее не максимальную, а минимальную цену, т.е. в принципе аукцион может быть как для выбора максимальной цены, так и минимальной.

Во-вторых, по способу определения максимальной (или минимальной) цены аукционы могут быть английскими (основан на установлении минимальной цены в качестве отправной для дальнейших торгов, в процессе торгов запрашиваемая цена постепенно увеличивается и итоговая цена определяется как последняя максимальная цена, предложенная покупателями), голландскими (на котором торг начинается с очень высокой цены и ведется с ее понижением, пока не найдется покупатель, согласный купить по объявленной цене) и двойными (в которых конкурируют и продавцы, и покупатели, а цена устанавливается на уровне равновесия спроса и предложения).

1.5. Есть ли какие-то общепринятые принципы проведения конкурсов?

Ответ: Да, мировая практика уже определила ряд основополагающих принципов осуществления закупок и размещения заказов. В настоящее время они закреплены в законодательстве отдельных стран и ряде международных документов, таких как Директивы ЕС, Многостороннее Соглашение о государственных закупках в рамках Всемирной торговой организации и др. В число этих принципов входят следующие.

Открытость/гласность (transparency).

Означает обеспечение доступности всей относящейся к закупкам информации для всех потенциальных участников, а также для общественности, включая обязательность публикации соответствующих нормативных актов, извещений о предстоящих закупках, условий конкурсов, информации об их результатах и т.д. Многолетний мировой опыт показывает, что открытость является весьма сильнодействующим средством от коррупции. Не случайно одним из основополагающих документов, регулирующих закупки продукции для государственных нужд, является Указ Президента РФ "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд". Само название Указа четко говорит о его целевой направленности. Показательно также и то, что Всемирный банк в качестве стратегического оружия по борьбе с коррупцией избрал именно прокьюремент [*Сноска:* Прокьюремент - организация закупок и размещение заказов], внедряя во всех странах его процедуры.

Подотчетность и соблюдение процедур (accountability and due process).

Этот принцип подразумевает строгое соблюдение организаторами конкурсов установленного порядка их проведения. Например, в отношении госзакупок это означает в том числе применение методов, соответствующих объемам и характеру приобретаемых товаров и услуг; вся относящаяся к закупкам документация должна быть доступна для государственного и общественного контроля; устанавливается состав информации, доступ к которой не может быть ограничен.

Открытая и эффективная конкуренция (open and effective competition).

Считается, что открытая конкуренция участников конкурса является наиболее действенным инструментом повышения эффективности закупок и приводит к "справедливым", обоюдовыгодным умеренным ценам. Проведение конкурсов является мерой, которая призвана стимулировать усиление конкуренции путем максимального привлечения потенциальных претендентов к заключению договора. Кроме того, требуется сформировать эффективную конкурентную среду, т.е. условия, позволяющие всем участникам равноправно и эффективно участвовать в этом состязании.

Справедливость/равноправие (fairness).

Данный принцип понимается как обеспечение равных возможностей всех претендентов на заключение договора по итогам конкурса, а также равное и справедливое отношение ко всем участникам конкурса при квалификационном отборе, в ходе проведения конкурса и при определении победителей. Принцип равноправия (справедливости) подразумевает, что условия проведения торгов, принципы, критерии и порядок определения победителя устанавливаются заранее, и для всех участников они одинаковы. Кроме того, принципы прокьюремента не позволяют менять эти условия в ходе проведения конкурсов. Категорическим требованием процедур прокьюремента является недопущение дискриминационных мер по отношению к кому-либо из участников.

Экономичность (economy).

Экономичность означает, что сами процедуры торгов должны осуществляться с минимально возможными затратами. В мировой практике одним из основных путей решения проблемы удешевления торгов является унификация. Она касается всех конкурсных процедур: подготовки конкурсной документации, конкурсных предложений, проведения квалификационных отборов, систем оценки конкурсных предложений, выявления победителя и заключения контракта. Тем не менее, стремясь к минимизации затрат на проведение конкурсов, нужно помнить, что это не должно идти в ущерб их конечной цели - эффективности, которая нацеливает на максимальный конечный результат проведения конкурсов, чтобы в итоге были осуществлены закупки (либо продажи) требуемых ресурсов с максимальной экономической выгодой для организатора конкурса.

1.6. Какие виды конкурсов бывают?

Ответ: Классифицировать конкурсы можно по-разному. Например, по кругу участников они делятся на:

- открытые (может участвовать любое лицо);
- закрытые (могут участвовать только специально приглашенные лица);
- с ограниченным участием (круг участников не определен, но ограничен страной, наличием специального допуска и т.п.).

По допустимости изменения конкурсных требований к продукции в процессе обсуждения конкурсных заявок между организатором и участниками конкурсы бывают:

- одноэтапные (переговоры запрещены);
- двухэтапные (переговоры на первом этапе допускаются).

По процедуре допуска к конкурсу конкурсы подразделяются на:

- без предварительного (квалификационного) отбора;
- с предварительным (квалификационным) отбором.

Кроме того, можно классифицировать конкурсы в соответствии с применимым к ним законодательством:

- конкурсы на закупки Всемирного Банка;
- конкурсы на закупки продукции для государственных нужд;
- конкурсы на закупки продукции естественными монополиями;
- конкурсы по предоставлению в пользование животного мира в виде охоты;
- конкурсы на получение права на телерадиовещание;
- конкурсы на закупки строительных работ и т.д.

При этом видно, что при классификации по применимому законодательству получаемые множества (виды конкурсов) являются не только пересекающимися, но и могут подвергнуться еще более детальному делению. Например, в рамках госзакупок можно выделить закупки для федеральных, региональных и муниципальных нужд, и одновременно

с этим можно выделить закупки строительных работ, закупки в ТЭК, закупки финансовых услуг и др. В связи с этим следует помнить, что выбор применимого законодательства является одной из основополагающих задач проведения конкурса, неправильное решение которой может свести на нет все дальнейшие усилия организатора конкурса.

1.7. Какие обязательства возникают при проведении конкурса между его организатором и участниками?

Ответ: Для простоты рассмотрим ситуацию, когда организатор конкурса в целях заключения договора (далее - договор закупки) намерен провести открытый одноэтапный конкурс.

Приняв решение о проведении конкурса и подготовив конкурсную документацию, организатор конкурса публикует свое извещение о проведении конкурса. До момента публикации извещения вся подготовка к конкурсу происходит как бы "внутри" организации - организатора конкурса, никак не затрагивая остальных участников рынка.

Однако с момента публикации извещения ситуация резко меняется: своей публикацией организатор конкурса определенным образом связывает себя. Как только участники рынка в определенной форме выразят свое согласие стать участниками конкурса, у организатора конкурса возникнут обязательства выдать заинтересованным лицам конкурсную документацию, принять конкурсные заявки, рассмотреть их, выбрать победителя и заключить с ним договор закупки.

Таким образом, мы приходим к выводу о том, что публикация извещения о проведении конкурса является публичной офертой (ст. 437 ГК РФ) ко всем участникам рынка заключить договор о проведении конкурса. Такая точка зрения была высказана и в Постановлениях Федеральных арбитражных судов (см., например, Постановление ФАС Московского округа от 15.12.1999 № КГ-А40/4076-99).

В своей оферте [*Сноска:* Согласно ст. 435 ГК РФ, офертой признается адресованное одному или нескольким лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение; оферта должна содержать существенные условия договора. В случае проведения конкурса извещение о его проведении выражает намерение организатора конкурса провести конкурс по определенным, заранее сформулированным в конкурсной документации правилам.] (извещении о проведении конкурса) организатор конкурса предлагает неопределенному кругу лиц заключить договор, предметом которого будет проведение конкурса, то есть:

- 1) определение существенных условий договора закупки путем выбора организатором конкурса участника, предложившего наилучшие условия, и
- 2) заключение с этим участником договора закупки.

У участников конкурса нет обязанностей, кроме обязанности выигравшего участника заключить договор закупки. Участники конкурса имеют право требовать от организатора конкурса вынесения решения о выборе победителя в соответствии с условиями извещения о проведении конкурса.

Особенностью договора о проведении конкурса является то, что акцептовать оферту организатора конкурса должны хотя бы двое участников рынка, т.к. в противном случае договор не будет считаться заключенным ("несостоявшийся конкурс" - п.5 ст.447 ГК РФ).

Договор о проведении конкурса формально является **договором присоединения**, так как условия такого договора сформулированы в извещении о проведении конкурса и могут быть только акцептованы, поскольку никакая встречная оферта (с иными условиями) здесь невозможна. Однако практического значения сделанный вывод не имеет, так как участники

конкурса обычно участвуют в торгах в связи с осуществлением предпринимательской деятельности и знают, на каких условиях заключают договор. Поэтому, в силу п.3 ст.428 ГК РФ, никакой дополнительной защиты, предусмотренной для присоединившейся стороны (п.2 ст.428 ГК РФ), участникам конкурса не предоставляется.

Любой договор, в том числе договор о проведении конкурса, характеризуется своими **существенными условиями** [*Сноска: "Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение"* (п.1 ст.432 ГК РФ)] (п.1 ст.432 ГК РФ).

Все существенные условия договора о проведении конкурса должны быть указаны в оферте – извещении о конкурсе (п.1 ст.435 ГК РФ). Такими условиями являются сведения **о месте, времени, форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги** (п.2 ст.448 ГК РФ).

Отсутствие какого-либо из этих условий приводит к тому, что договор о проведении конкурса не может считаться заключенным и, соответственно, обязывающим организатора конкурса. А это означает, что после проигрыша участник конкурса не сможет доказать, что организатор конкурса вообще должен был руководствоваться какими-либо критериями. Более того, организатор конкурса сможет ссылаться на то, что из-за отсутствия существенных условий публикация о конкурсе вообще не была офертой, а лишь приглашала делать оферты, то есть являлась, по существу, рекламой, сообщением о намерениях или иным, **ни к чему не обязывающим** сообщением. Соответственно, и проведенный "конкурс" может оказаться не конкурсом, а изучением рынка или тому подобным мероприятием, к которому не применяются нормы ГК РФ о конкурсе.

С другой стороны, в ходе судебного разбирательства в такой ситуации суд может признать наличие конкурса, но при этом посчитать его проведенным не в соответствии с законодательством, и в результате признать конкурс недействительным.

Участники рынка, желающие совершить акцепт предлагаемой оферты, должны сделать это в строго определенной форме, месте и времени, установленных в извещении о проведении конкурса и в конкурсной документации. А именно, они должны подать конкурсные заявки по указанному в извещении адресу и не позднее времени, указанного организатором конкурса (что согласуется со ст. 440 ГК РФ о заключении договора на основании оферты, определяющей срок для акцепта).

Таким образом, взаимные права и обязанности по поводу проведения конкурса возникают только между организатором конкурса и участниками конкурса, вовремя приславшими правильно оформленные конкурсные заявки. Если же конкурсная заявка была подана не вовремя либо не в соответствии с предусмотренной формой, то такая заявка отклоняется организатором конкурса как несоответствующая правилам, установленным для акцепта. Данное правило фиксируется практически во всех типовых рекомендациях по проведению конкурсов. При этом частично соответствие конкурсной заявки предъявляемым требованиям проверяется сразу (например, в момент ее подачи проверяется правильность оформления конверта, содержащего конкурсную заявку), а частично – только во время вскрытия конвертов с конкурсными заявками (например, наличие полного комплекта документов).

Исполнением заключенного договора о проведении конкурса будет проведение конкурса, включающее в себя рассмотрение конкурсных заявок и выбор победителя конкурса. Именно волеизъявление организатора конкурса по выбору победителя (совершаемое в результате определенной процедуры) и является, по существу, тем, что понимается под конкурсом. Поскольку волеизъявление влечет возникновение у организатора

конкурса и победителя права и обязанности заключить основной договор, оно является сделкой (ст. 153 ГК РФ). Эта односторонняя сделка представляет собой часть исполнения организатором конкурса своих обязанностей по проведению конкурса.

Однако конечной целью проведения конкурса и одной из обязанностей сторон договора о проведении конкурса является заключение договора закупки. Согласно п.5 ст.448 ГК, конкурс заканчивается подписанием протокола о результатах конкурса, который имеет силу договора. Следовательно, этот протокол и является заключаемым договором закупки (особый случай - когда в протоколе стороны договариваются о подписании в дальнейшем более подробного договора - здесь не рассматривается).

Все существенные условия заключения договора закупки содержатся в различных документах: извещении о проведении конкурса, конкурсной документации, конкурсной заявке. В протоколе о результатах конкурса может не повторяться их содержание, а просто содержаться указание на эти документы.

Еще раз обратимся к процедуре выбора наилучшей заявки (т.е. процедуре конкурса): организатор конкурса собирает представленные конкурсные заявки и по определенным правилам отбирает из них наилучшую. Можно предположить, что конкурсная заявка является предложением (офертой) заключить договор закупки, а выбор наилучшей из них - ее акцептом. Судя по всему, аналогичной точки зрения придерживались и разработчики Положения о подрядных торгах в Российской Федерации, утвержденного распоряжением Госкомимущества РФ и Минстроя РФ от 13.04.93 № 660-р/18-7, в котором вместо понятия "конкурсная заявка" даже использовался термин "оферта". Однако, поскольку после выбора победителя стороны должны подписать еще и протокол о результатах конкурса, то по своему статусу этот договор не является договором закупки, а может быть только предварительным договором, заключенным в соответствии с правилами п.2 ст. 434 ГК РФ в части о заключении договора путем обмена документами.

Однако на самом деле и предварительного договора здесь нет, поскольку, в соответствии с п.2. ст.429 ГК РФ предварительный договор должен заключаться в письменной форме при заключении в письменной форме основного договора (а договор закупки заключается в письменной форме на основании п.5 ст.448 ГК РФ), и, следовательно, организатор конкурса должен выразить свой акцепт в письменной форме. Однако для выбора наилучшего предложения участников конкурса письменная форма не обязательна - например, при проведении аукциона этот выбор всегда будет происходить в устной форме. Кроме того, заключение основного договора (в форме протокола) происходит на основании договора о проведении конкурса, а не какого-либо "предварительного договора".

Следовательно, подачу конкурсной заявки и выбор одной из них следует рассматривать не как заключение предварительного договора, а как **процедуру** заключения договора закупки.

В абзаце втором п. 5 ст. 448 ГК РФ предусмотрен особый случай, когда предметом конкурса было не заключение договора, а только право на его заключение. При этом термин "право на заключение договора" используется в ГК РФ не в его прямом значении (как право одной стороны (победителя конкурса) и корреспондирующую ему обязанность другой стороны (организатора конкурса)), а в значении возникновения как права, так и обязанности, у обеих сторон. То, что у обеих сторон возникает не право, а обязанность, следует из абз. 2 п. 5 ст. 448 ГК РФ, согласно которому в случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. На эту тему имеется и соответствующая судебная практика (см. ответы на вопросы в разделе "Арбитражная практика").

Каким же будет значение протокола о результатах конкурса в случае проведения конкурса, предметом которого было только право на заключение договора? Точнее, какой именно договор заключается в этом случае при подписании протокола о результатах

конкурса? Ведь договор закупки будет заключен только через определенный срок (абз.2 п.5 ст. 448 ГК РФ).

Как представляется, оформляя протокол, стороны заключают **предварительный договор** и полностью выполняют договор о проведении конкурса, а **основной договор**, заключение которого было конечной *целью*, ради которой проводился конкурс, подписывается позднее, но не на основании договора о проведении конкурса, а на основании предварительного договора.

Таким образом, при проведении конкурса на продажу "права на заключение договора" подписанием протокола стороны заключают договор "закупки права", т.е. предварительный договор.

1.8. Зачем предмет торгов иногда делят на лоты?

Ответ: Для ответа на этот вопрос надо вспомнить, а что же такое лот?

Словарь русского языка определяет лот как партию товара, которая участвует в какой-либо сделке, например, выставляется на аукцион. Весь товар разбивается на лоты, каждый из которых состоит либо из одного предмета, либо из нескольких однородных по какому-либо критерию предметов.

Это же понятие применяется и в случае, когда проводится закупка продукции для государственных нужд, но при этом на лоты разбиваются не только товары, но и работы, и услуги. Однако цель деления всего объема закупаемой продукции на лоты остается все той же – повышение эффективности проведения конкурса путем допуска к участию в торгах большего количества более мелких фирм для повышения конкуренции между ними в борьбе за данный заказ.

При применении разбивки предмета на лоты всегда следует помнить, что конкурсом считается полная процедура торгов по всем лотам. Даже в том случае, когда согласно конкурсной документации на каждый лот подается отдельное запечатанное коммерческое предложение, лот не является отдельным конкурсом. С другой стороны, к отдельным лотам могут применяться и некоторые правила проведения конкурсов. Например, если на конкретный лот подана только одна заявка, то именно данный лот является несостоявшимся.

Кроме того, следует учитывать, что для определенных целей и отдельные лоты могут считаться конкурсами. Так, в Постановлении Госкомстата России от 03.05.2000 № 35 "Об утверждении Инструкции по заполнению формы федерального государственного статистического наблюдения №1-конкурс «Сведения о проведении конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных и муниципальных нужд»" под отдельным конкурсом понимается конкурс, по которому опубликованы или направлены приглашения, разработана конкурсная документация и оформлен протокол проведения конкурса с указанием победителей (п.2.1. Постановления). То есть если по каким-либо причинам по каждому лоту производится отдельное опубликование извещений и издание самостоятельных конкурсных документаций, то их следует признавать отдельными конкурсами.

Разбивка на лоты может производиться по различным критериям:

- особенности продукции (различия по виду, упаковке, качеству, доставке и пр.),
- географическое расположение потребителей (концентрация в одном месте или рассредоточение по отдельным пунктам),
- распределение поставки по времени (необходимость единовременной поставки либо поэтапной),
- и др.

При разделении единого предмета торгов на лоты следует учитывать, что одновременно с увеличением степени конкурентности усложняется и процесс конкурса,

поскольку приходится определять победителя по каждому отдельному лоту. Все это может занять достаточно много времени и требует особого мастерства и опыта организатора торгов. Кроме того, возникает опасность чрезмерно детального разделения поставки между многочисленными поставщиками, что может привести к потере контроля за качеством выполнения поставки в целом.

Кроме того, при разбивке предмета торгов на лоты существует ряд особенностей проведения конкурса. Например, обычно одни и те же поставщики подают заявки сразу на несколько лотов. Поэтому, чтобы не рассматривать повторно их квалификацию при рассмотрении заявок по каждому лоту, представляется целесообразным проведение единого предварительного квалификационного отбора. Или, например, обычное условие об одной заявке от одного поставщика надо не забыть заменить на условие "не более чем по одной заявке от поставщика на отдельный лот".

Рекомендуется также учитывать эмпирически установленное максимально возможное количество лотов:

- по простым закупкам товаров и услуг: 10-12;
- по закупкам строительных, строительно-монтажных и ремонтных работ: 8-10;
- по сложным закупкам: 4-6.

Превышение этих размеров по разным причинам приводит к снижению качества и эффективности проведения конкурса в целом.

1.9. Можете ли посоветовать какую-нибудь литературу по конкурсам?

Ответ: Увы, в настоящее время книг не так много. Основными являются книги, подготовленные для обучения специалистов по закупкам продукции для государственных нужд:

1. Нестерович Н.В., Смирнов В.И. Конкурсные торги на закупку продукции для государственных нужд. /Под ред. А.Г.Свинаренко/. - М.: ИНФРА-М, 2000. – 360 с.
2. Становление рыночной системы государственных закупок в России /В.И.Смирнов, Н.В.Нестерович, Е.Ю.Гончаров и др./. Под ред. В.И.Смирнова, Н.В.Нестеровича, И.М.Ахметзянова/. - Казань: НПО "БизнесИнфоСервис", 2000. - 320 с.
3. Организация и проведение конкурсов на закупку продукции для федеральных государственных нужд: Учебно-методическое пособие для государственных служащих / Под ред. В.И.Смирнова, Н.В.Нестеровича. - М.: ГУ-ВШЭ, 2001. - 332 с.

Также недавно вышла книга К.В.Кузнецова [«Настольная книга поставщика и закупщика: торги, тендеры, конкурсы»](#) - Альпина Паблишер, 2003, 344 с.

Много хороших статей публикуется в информационном бюллетене «Конкурсные торги». Иногда появляются отдельные статьи в разных профильных газетах и журналах – «Хозяйство и право», «Независимое военное обозрение», «Снабженец» и др.

Для особо интересующихся приведу перечень встреченных мной статей, прямо или косвенно касающихся проведения конкурсов (без учета опубликованных в бюллетене "Конкурсные торги"):

№ п/п	Публикация, адрес в Интернет	Комментарий
Брошюры:		

1.	"Городской заказ в условиях экономических реформ". Под ред. д.э.н., проф. М.Н. Михайлова http://www.gz-spb.ru/publ.htm	Брошюра посвящена формированию, размещению и исполнению городского заказа Санкт-Петербурга на примере результатов за 2000 год.
2.	"Этические принципы проведения тендеров среди агентств". http://www.tender.org.ua/introduction/ или в формате Word: http://www.tender.org.ua/principles/brochure.doc	Брошюра подготовлена Европейской Ассоциацией Рекламных Агентств.
3.	Научно-исследовательский отчет "Разработка и мониторинг региональной политики в области государственных закупок г. Ростов-на-Дону". 2001. http://www.concurs.org/tender/analyze.htm#_ftnref34	Отчет подготовлен Фондом инноваций и экономических технологий «Содействие – XXI век». Очень объемный и интересный труд.
4.	"Как организовать тендер". С.Н. Тарасов. 2002. http://www.biodiversity.ru/publications/books/tend/index.html	Рассмотрен практический опыт по привлечению инвестиций в национальный парк путем проведения торгов на право аренды участков и/или объектов.
1997:		
5.	"Когда Тендер "движет" локомотив... ". Д. Гапотченко. Computerworld, 06.05.1997, № 17-18. http://www.osp.ru/cw/1997/17_18/081.htm	Опрос компьютерных компаний об их отношении к тендерам.
1998:		
6.	"Такие разные, разные тендеры...". Э.Пройдаков, Е.Монахова. PCWeek, 1998. http://kis.pcweek.ru/kis/win/reviews/tenders.html	О проведении тендеров Всемирным банком, а также в России и на Украине.
2000:		
7.	"С молотка" уходит все, но по правилам закона". М.Медведев. 31.01.2000. http://jurqa.hut.ru/all.docs/g/a/r9ftgyc3.html	О продаже имущества на торгах.
8.	"Практика организации тендеров в российской ПР-сфере". Л.Дронова. Международный пресс-клуб, 2000. http://pressclub.host.ru/techn_dr.shtml	О конкурсах на привлечение PR-агентств.

9.	<p>"Обращение взыскания на ипотечное имущество и его реализация на торгах или аукционах". Б. Завидов, А. Коротков, О.Гусев. "Законодательство и экономика", 2000, № 2, 3.</p> <p>http://www.kontora.ru/rus/library/dochtml/r3_2_1.html, http://www.kontora.ru/rus/library/dochtml/r3_2_2.html, http://www.kontora.ru/rus/library/dochtml/r3_2_3.html</p>	<p>Название статьи говорит само за себя: она посвящена обращению взыскания на ипотечное имущество и его реализации на торгах.</p>
10.	<p>"Старые грабли в действии". А.Эрделевский. 26.05.2000.</p> <p>http://jurqa.hut.ru/all.docs/g/a/n0qg7ew2.html</p>	<p>Следует учитывать, что в данной статье речь идет не о конкурсе как способе заключения договора, а о публичном конкурсе.</p>
11.	<p>"Цели и способы осуществления антимонопольного контроля за проведением конкурсов на поставку продукции для государственных нужд". Н.В.Сапрыкина. "Южноуральский юридический вестник", 2000, № 5-6 (12-13).</p> <p>http://uvest.garant-ural.ru/Uuv5(12-13)00/32.htm</p>	<p>Теоретический анализ возможностей антимонопольного регулирования при проведении конкурсов.</p>
12.	<p>"Как выбрать контрагента". Г.А.Суходольский. "Учет, налоги, право", 01.08.2000, №28.</p> <p>http://sukhadol.narod.ru/Articles/art_k_1.html</p>	<p>Об организации в коммерческой компании закупок на конкурсной основе.</p>
13.	<p>"Нужны аналитика тендеров и результаты контрольных закупок!" И. Галкин. PCWeek, 08.08.2000, № 28.</p> <p>http://www.pcweek.ru/Year2000/N28/CP1251/Opinions/chapt1.htm</p>	<p>О проблемах компьютерных тендеров.</p>
2001:		
14.	<p>"Правовая природа конкурса". Е.В.Каган, Г.А.Суходольский. "Хозяйство и право", февраль 2001, №2.</p> <p>http://sukhadol.narod.ru/Articles/art_k_2.html</p>	<p>Рассматриваются порядок и особенности возникновения прав и обязанностей между организатором конкурса и его участниками.</p>
15.	<p>"БезОТКАТное орудие крупного калибра". "Бизнес", 26.03.2001, №13 (428).</p> <p>http://www.business.ua/i428/a5450/</p>	<p>Тендеры на рекламном украинском рынке – мнение редактора, высказывания рекламодателей.</p>
16.	<p>"Некоторые проблемы оспаривания в суде реализации имущества на торгах". К.И. Скловский. "Вестник ВАС РФ", 2001, № 9.</p> <p>http://www.vestnik-vas.ru/stat/stat.asp?ID=806</p>	<p>В статье поднимаются вопросы правового положения участников торгов, вопросы защиты владения от неправомерного изъятия, рассматривается, что следует понимать под нарушением правил проведения торгов, дающим право на оспаривание в суде.</p>

17.	"Тендеры: шампанского и цветов не будет". В.Земсков. "Рекламодатель: теория и практика", ноябрь-декабрь 2001, №11. http://www.best-training.ru/tender.htm	Описание тендеров.
2002:		
18.	"Love Me Tender". А.Малюков. "Домашний компьютер", 15.01.2002. http://www.homepc.ru/school/15215/	В краткой и популярной форме рассказывается о проведении тендера на разработку программного обеспечения для онлайнового магазина небольшой фирмы-производителя.
19.	"Госзаказ за 15%". Е.Письменная. "Русский фокус", 11.02.2002, №4(41). http://www.russianfocus.ru/n_41/focus/1.shtml	Статья о проблеме взяток при проведении госзакупок.
20.	"Основные нормативные документы, регулирующие механизм подрядных торгов в строительстве в Республике Беларусь". В.Адамович. "Главный бухгалтер. Строительство", 2002, № 2. http://www.gb.by/node.phtml?index=1783&id=&key=	Приводится краткий обзор нормативных актов, регулирующих торги в Республике Беларусь, и даются комментарии к ним.
21.	"Учет расходов организации на участие в тендере". А.В.Ройбу. "Бухгалтерский учёт", 2002, № 22. http://www.buhgalt.ru/a22_2002.htm	В статье рассмотрен порядок учета затрат организацией, участвующей в тендере.
22.	"Внимание: конкурс!" Е.Некрасова. Chief Information Officer, 2002, № 10. http://www.rostov.it.ru/branch/presscode.show_article?artcl_id=2308&dpr=&prd=&dz=&bid=12	Описывается, что такое конкурсы и какие они бывают.
23.	"Куда едет тендер". Ю.Сакун. ИнфоБизнес, 28.05.2002, № 19. http://www.ibusiness.ru/offline/2002/208/18233/	О тенденциях организации конкурсов на закупку ИТ-продукции глазами крупных участников конкурсов.
24.	"Правила игры". А.Гладков, А.Храмкин. ИнфоБизнес, 28.05.2002, № 19. http://www.ibusiness.ru/offline/2002/208/18232/	Об основных правилах проведения конкурсов при закупке продукции для госнужд.
25.	"Знать и уметь". М. Восканян. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 2002 № 5(137). http://www.crn.ru/?ID=275608	О подготовке специалистов в области госзакупок, цитаты из интервью с преподавателями ГУ-ВШЭ.
26.	"Заключение договора аренды нежилого помещения". 01.06.2002 http://www.adelanta.ru/consalting7_6.htm	В целом статья о договорах аренды, но есть и положения о заключении договора аренды на конкурсе.

27.	"Как выиграть конкурс?" О.Паршин. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 2002, №7(139). http://www.crn.ru/?ID=275609	Олег Паршин, начальник отдела аналитики и плановых закупок Института госзакупок ГУ-ВШЭ, рассказывает о мелочах, на которые обращают внимание подчас только профессионалы.
28.	"Игра без правил?" М. Восканян. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 2002, № 7 (139). http://www.crn.ru/?ID=275607	О выявленных на IT-Форуме'2002 проблемах госзакупок.
29.	"Они никогда не платят (Государство ставит аудиторов в неудобное положение)". А. Каледина. Известия.RU, 21.08.2002. http://www.izvestia.ru/reiting/article22754	Об аудите промежуточных балансов ФГУПов, подлежащих приватизации.
30.	"Как эффективно провести тендер?" "Русский фокус", 02.09.2002, № 29(66). http://www.russianfocus.ru/n_66/consalting/index.shtml	Краткие ответы некоторых консультантов на поставленный в названии статьи вопрос.
31.	«О практике тендеров». А.Синягин. "Русский фокус", 02.09.2002, № 29(66). http://www.russianfocus.ru/n_66/consalting/2.shtml	А.Синягин, директор департамента управленческого консультирования "ЮНИКОН/МС", рассказывает о практике проведения тендеров.
32.	"Страховать министерства стало демократичнее". А.Петрачков. Газета.Ru, 09.10.2002. http://www.gazeta.ru/2002/10/09/strahovatjmi.shtml	О правилах конкурсов для страховщиков, работающих с министерствами и ведомствами.
33.	"Перипетии перед переписью". М. Восканян. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 16.10.2002, №18(150). http://www.crn.ru/default.asp?ID=289822	Статья об обжаловании конкурса по закупкам для Всероссийской переписи населения.
34.	"Бег с мешками". И.Ясина, "Еженедельный Журнал", 18.12.2002, № 49. http://ej.ru/049/life/column/049/	О "конкурсе взяток".
35.	"Обмен опытом". 19.12.2002. http://www.tpprf.ru/ru/main/business/news_current.shtml?2002/12/20021219-6923.html	Информация об опыте Тверской ТПП по организации и проведению конкурсов (тендеров) на выполнение госзаказов в 1997 – 2002 годах.
36.	"Через тендеры к звездам (Проводить конкурсы еще надо научиться)". А.Поляков, С.Почуев. "Независимое военное обозрение", 20.12.2002. http://nvo.ng.ru/armament/2002-12-20/6_tenders.html	О сложностях проведения конкурсов в ВПК.
2003:		
37.	"Выбор консультантов: как не потратить деньги зря". С.Муратов. «Финансовый директор», январь 2003, № 1. http://www.fd.ru/article/1368.html	О выборе консультанта на тендере.

38.	"Система госзакупок становится все более открытой и конкурентной". А. Храмкин. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 09.01.2003, Специальный выпуск №4/2002 «Тенденции и перспективы 2003». http://www.crn.ru/default.asp?ID=294067	Обзор ситуации с госзакупками в РФ, включая электронные закупки и проект нового закона.
39.	"О конкурсном назначении аудитора... и не только". "Время и Деньги", 31.01.2003. http://www.e-vid.ru/print.jsp?id=3364	Интервью с председателем Комитета по аудиторской деятельности Торгово-промышленной палаты Республики Татарстан Сергеем Никифоровым.
40.	"Проведение конкурсов сберегло казне города 3 миллиона рублей". К.Иванов. "Конкурент", 11.02.2003. http://www.konkurent.ru/list.php?rub=7&indiv=323	О проведении конкурсов во Владивостоке.
41.	"Экономика должна быть экономной". А.Казаков. "Конкурент", 11.02.2003. http://www.konkurent.ru/list.php?rub=7&indiv=324	Начальник отдела координации и контроля закупок комитета экономического развития администрации Приморья Н.Несвяченный подводит итоги проведения конкурсов за 2002 г. В конце - интервью с директорами некоторых компаний.
42.	"Аудиторы опасаются демпинга". А.Семенова. "Континент Сибирь", 14.02.2003, № 5 (331). http://com.sibpress.ru/101/101-40-17.html	О новых правилах аудита государственных унитарных предприятий и акционерных обществ с долей государства не менее 25%.
43.	Об итогах проведения конкурсов. Доклад Минтранса РФ. 14.02.2003. http://www.mintrans.ru/prensa/ltogi_Konkurs_2002.htm	Об итогах проведения конкурсов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд по Минтрансу России за 2002 год.
44.	"Как обойтись без взяток". М.Восканян. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 27.03.2003, № 4 (177). http://www.crn.ru/?ID=298257	Снова о проблемах взяток при проведении закупок для госнужд.
45.	"Новый способ борьбы с коррупцией будет электронным". М.Казак. Cnews, 31.03.2003. http://www.cnews.ru/newcom/index.shtml?2003/03/31/142608	О развитии электронной системы госзакупок в Челябинской области.
46.	"Предприятия выбирают аудиторов только по конкурсу". Р.Шигапов. "Время и деньги", 16.04.2003, № 69 (1525). http://www.e-vid.ru/article.jsp?id=4389	Рустем Шигапов, начальник отдела регулирования рыночной инфраструктуры Минземимущества РТ, рассказывает о конкурсах по выбору аудитора в Республике Татарстан.

47.	"Примета нынешнего года". О.Антонова. "Экономический курс", 25.04.2003, № 16. http://www.kurs-n.nnov.ru/25.04.2003/16-4-1.html	Интервью с начальником отдела по работе с ГУПами Минимущества Н. Новгорода Г.Шипуновым по вопросам проведения обязательного аудита промышленных предприятий.
48.	"Игра в госзакупки". В.Мытарев. "Российская газета", 29.04.2003, № 82 (3196). http://www.rg.ru/Anons/arc_2003/0429/5.shtm	Интервью с заместителем министра экономического развития и торговли Андреем Шароновым.
49.	"Торги признаны недействительными. Почему?" Т.Кизевич, Ф.Китаева. "Вестник" (Республика Беларусь), 2003, № 10. http://www.court.by/vestnik/2003-10/a08833987dabf4ba.html	Рассказ о деле по признанию недействительными торгов на осуществление технадзора за строительством автодорожного моста через Западный Буг.
50.	Организация тендера для банка. Когда это эффективно, и как правильно организовать? Л.Г.Фролов. Материалы интернет-конференции 23.05.2003. http://www.o-t-r.ru/conference/?showforum=52	Информация о конкурсах для внедрения систем автоматизации.
51.	"Интимный подряд". В.Кудинов. "Золотой рог", 17.06.2003, № 46. http://www.zrpress.ru/2003/046/c001.htm	О проблемах с проведением подрядных конкурсов в Приморье.
52.	"Тендер по-европейски". М. Восканян. "CRN/RE. ИТ-Бизнес", 22.06.2003, №11(184). http://www.crn.ru/?ID=302534	Об участии в конкурсах Всемирного банка и ТАСИС.
53.	"Участие в конкурсе". А.М. Куликов. "Учет, налоги, право", 12.08.2003, №29.	Об учете затрат и прибыли от участия в конкурсе и его проведения.

Очень вероятно, что перечислены не все интересные статьи, поэтому буду благодарен за добавления и уточнения.

1.10. Где можно получать информацию о конкурсах?

Ответ: Поскольку конкурсы бывают разные, то автор структурировал имеющуюся у него информацию следующим образом.

А. Ресурсы по закупкам продукции для государственных нужд.

Как известно, формально вся информация должна консолидироваться в бюллетене "Конкурсные торги" (сайт www.bob.ru - Бюро деловых возможностей Федерального центра проектного финансирования). Однако имеются и локальные источники информации как по отраслям, так и по регионам России:

№ п/п	Источник	Комментарий
Торги в России		
1.	Государственный заказ: http://www.statetenders.ru	Сайт группы "Альянс-медиа". Ведется всероссийская новостная лента по госзакупкам; много аналитических и справочных материалов. Небольшое количество объявлений о госзакупках.

2.	Тестовая общероссийская электронная система закупок продукции для государственных нужд: http://www.goszakaz.ru .	В настоящее время электронная система закупок продукции для государственных нужд, разработанная компанией "МИТС", находится на стадии тестирования. Система включает в себя две подсистемы - конкурсные и неконкурсные госзакупки.
3.	Российские государственные закупки: http://www.goszakupki.ru	Сайт планируется как головной сервер системы госзакупок, по заказу Минпромнауки РФ. Представлен минимум информации и несколько конкурсов.
4.	Электронная газета «Конкурсные торги»: http://www.gostorgi.ru .	Предоставляются подборки текстов извещений о проведении конкурсов из различных источников: общероссийские торги, московские торги, питерские торги, ростовские торги, конкурсы Всемирного банка.
5.	iTenders: http://www.itenders.ru	Портал электронной коммерции. Объявления о конкурсах, коммерческие предложения, информация о предприятиях. Для доступа к основной базе требуется регистрация.
6.	KM.RU: http://elista.km.ru/business/adst.asp	Бесплатная доска объявлений о проводимых конкурсах и аукционах.
7.	Журнал "Экзит": http://ekzit.zodchiy.ru .	Основные рубрики - экономика; конкуренция; закупки; инвестиции; теория и практика ведения бизнеса. Содержит информацию из регионов, входящих в ассоциацию "Большая Волга" и Приволжский Федеральный округ.
8.	"BusinessTIME" – экономические новости портала СОБКОР: http://www.businesstime.ru/auction/	Информация из регионов России о тендерах, конкурсах, аукционах.
9.	Госкомстат России: http://www.gks.ru/news/news_con.asp	Информация о конкурсах и их результатах.
10.	Железнодорожные войска РФ: http://www.fsgv.ru/win/torgi/torgi.htm	Торги, проводимые по закупке продукции либо реализации высвобождаемого имущества. Данные не обновлялись с 2000 года.
11.	Инфогоз: http://infogoz.vimi.ru	Проект Федерального информационно-аналитического центра оборонной промышленности. Для доступа к аналитическим материалам требуется регистрация.
12.	Министерство здравоохранения Российской Федерации и Российская академия медицинских наук: http://www.minzdravrf.ru/torgi.html	Извещения о госзакупках как Минздрава РФ, так и Минздравов регионов.
13.	Министерство имущественных отношений РФ: http://www.mgi.ru/info/konkurs/	Извещения и конкурсная документация.

14.	Министерство РФ по налогам и сборам: http://www.nalog.ru/	Общая страница новостей, иногда бывает информация о конкурсах и их результатах.
15.	Министерство природных ресурсов Российской Федерации: http://www.mnr.gov.ru/index.php?13	Извещения и результаты конкурсов на НИОКР.
16.	Минтранс России: http://www.mintrans.ru/	Общая страница новостей, иногда бывает информация о конкурсах.
17.	Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации: http://www.economy.gov.ru	Общая страница новостей, иногда бывает информация о конкурсах. Кроме того, есть интересная информация по госзакупкам.
18.	Государственная акционерная компания Оборонпромкомплекс: http://www.oboronpromcomplex.ru	Электронная торговая площадка для материально-технического обеспечения предприятий Минобороны РФ, МВД РФ и др. Большой каталог нормативно-правовых актов по госзакупкам.
19.	Росавтодор: http://www.fad.ru/contest.php	Объявления Государственной службы дорожного хозяйства Минтранса России о проводимых конкурсах в области дорожных работ и закупках на нужды организаций дорожного хозяйства.
20.	Российское агентство по обычным вооружениям: http://www.rav-rf.ru/competitions.asp	Информация о конкурсах на проведение НИОКР по Федеральной целевой программе "Национальная технологическая база".
21.	Российское агентство по системам управления: http://www.rasu.gov.ru/kon.php3	Информация о конкурсах, конкурсная документация.
22.	Федеральная целевая программа "Развитие единой образовательной информационной среды (2001-2005 годы)": http://www.ed.gov.ru/ntp/fp/pfzp	План закупок, результаты конкурсов, приглашения к подаче предложений.
23.	Счетная палата РФ: http://www.ach.gov.ru	Результаты проверок деятельности госзаказчиков.
Торги в Москве и Московской области		
24.	Журнал "Московские торги": http://torgi.mos.ru .	Информационный сайт объединенной редакции изданий мэра и Правительства Москвы. Приводятся анонсы текущих номеров журнала "Московские Торги" и оперативная информация по конкурсам из журнала "Бюллетень оперативной информации "Московские Торги".
25.	Госзаказ Московской области: http://www.mosregzakaz.ru .	Новости Московской области, небольшой глоссарий, законодательство области по закупкам. Есть система электронных торгов.
26.	Министерство экономики Московской области: http://www.mineconom.ru .	Есть информация о формировании и исполнении государственного заказа области.

27.	ООО "Центр подрядных торгов в строительстве": http://www.cptc.ru .	Проведение конкурсов в Московской области.
Торги в Санкт-Петербурге		
28.	Информационно-аналитический бюллетень "Городской заказ Санкт-Петербурга": http://www.gorzakaz.ru или http://www.ipc.spb.ru/old/index.htm	Издается Коллегией поставщиков Санкт-Петербурга. Приводятся как объявления о торгах, так и аналитика. Информация на сайте не обновлялась, по-видимому, с начала 2002 года.
29.	Горзаказ Санкт-Петербурга: http://www.gz-spb.ru .	Сайт комитета экономики и промышленной политики Администрации Санкт-Петербурга. Есть публикации, но информация о конкурсах не обновляется с 2001 года.
30.	Журнал "Строительство и городское хозяйство в Санкт-Петербурге и Ленинградской области": http://stroygorhoz.ru .	Информационные статьи, законодательство, объявления о подрядных торгах.
Торги в Краснодарском крае		
31.	Краснодарский краевой центр конкурсных торгов: http://www.tender.kuban.info .	Государственное унитарное предприятие Краснодарского края "Краевой центр конкурсных торгов" находится в ведомственном подчинении департамента экономики и прогнозирования доходов Краснодарского края. На сайте представлена информация о конкурсных закупках в Краснодарском крае, перечень заказчиков, законодательство.
32.	Аптечное управление Краснодарского края: http://www.apu.kuban.net .	Содержит нормативные документы, объявления о закупках и конкурсную документацию.
33.	Центр передачи технологий строительного комплекса Краснодарского края "Омега": http://omega.istnet.ru/ .	Информация о конкурсах, конкурсная документация, результаты конкурсов.
Торги в республиках, областях и городах России		
34.	Агентство по государственным закупкам Республики Бурятия: http://www.burzakup.ru .	Информация об Агентстве, законодательство, объявления о конкурсах.
35.	Муниципальный заказ г. Владивостока: http://www.vlc.ru/economy/municipal_order/index.htm	Информация о размещении заказа путем проведения конкурса, способом запроса ценовых котировок и закупки из единственного источника.

36.	Комитет по управлению государственным имуществом Волгоградской области: http://www.comim.ru	В рамках новостей публикуется информация о проводимых конкурсах. На http://www.comim.ru/index.php?vm=6&vm1=13&comim=3f7232a6adf9ea85e90d001f3d625705 представлены документы для проведения конкурсного отбора аудиторских организаций
37.	Госзакупки Еврейской автономной области: http://www.eao.ru/state.html	Законодательство области по госзакупкам, график проведения конкурсов, текущие конкурсы.
38.	Муниципальные закупки г. Ижевска: http://www.izh.ru/item-ipspub/meth-v/obj-02418.html	Информация о системе конкурсного размещения муниципального заказа на закупку и поставку товаров для муниципальных нужд г. Ижевска и собственно о конкурсах
39.	Министерство здравоохранения республики Карелия: http://www.soros.karelia.ru/projects/1998/medic/win/index_a.htm	Разные новости Минздрава Республики Карелия, в т.ч. и информация о проводимых им конкурсах.
40.	Конкурсные торги в Кировской области: http://www.gov-vyatka.ru/data/lru/other/actual/index.shtml	Конкурсы по подразделениям Кировской области.
41.	Администрация МО г.Нижневартовск: http://meria.nv-key.ru/news	Среди новостей есть объявления о конкурсах.
42.	Администрация г.Нижний Новгород: http://www.admgor.nnov.ru/script/conc.php?item=13	Конкурсы, проводимые администрацией г.Нижнего Новгорода.
43.	Еженедельник "Экономический курс" (г.Нижний Новгород): http://www.kurs-n.nnov.ru/	В разделе "Официально" приводятся объявления о конкурсах, проводимых Приволжским межрегиональным отделением РФФИ, Минимуществом Нижегородской области, Комитетом по управлению городским имуществом и земельными ресурсами Администрации города Нижнего Новгорода.
44.	Торгово-промышленная палата Оренбургской области: http://www.orcci.ru/contesttrade	Информация о конкурсах и условия участия в них.
45.	Конкурсные торги в Приморье: http://www.primorsky.ru/admin/econ/torg.html	График размещения заказа, результаты торгов.
46.	Конкурсы в г. Перми: http://www.gorodperm.ru/konkurs.asp	Размещены на официальном сайте администрации г. Перми.
47.	Управление здравоохранения администрации Пермской области: http://ice.perm.ru/oblstat/index.htm	Информация о проводимых и проведенных Управлением торгах.

48.	Фонд "Содействие XXI век" (г. Ростов-на-Дону): http://www.concurs.org .	Информация и объявления о некоторых торгах в Ростове-на-Дону. Сайт, похоже, давно не обновлялся.
49.	Областной центр организации конкурсных торгов (г. Ростов-на-Дону): http://goszakupki.narod.ru/index.htm	Сотрудничают с Фондом "Содействие XXI век" (см. выше). Информация о торгах заканчивается 2001 годом.
50.	Муниципальный заказ г. Сургут: http://www.admsurgut.ru/entryo.htm	Объявления о муниципальных торгах.
51.	Агентство по Государственному заказу Республики Татарстан: http://www.agzrt.ru/	Контактная информация, бюллетень проводимых конкурсов, нормативные документы.
52.	Центр государственного заказа Томской области: http://www.cgz.tomsk.ru .	ОГСУ "Центр государственного заказа" организует и проводит конкурсы для областных и муниципальных нужд Томской области, а на сайте размещается соответствующая информация о закупках.
53.	Конкурсы в Ханты-Мансийском автономном округе: http://www.hmao.wsnet.ru/raznoe/events/index.htm .	Приводятся также результаты конкурсов.
54.	Госзакупки на Официальном сервере Администрации Президента Чувашской республики: http://www.cap.ru/purchases/	Информация о торгах для государственных муниципальных нужд в Чувашской республике.

Б. Торги по отраслям (не считая различные формы бирж).

55.	Ремедиум: http://www.remedium.ru/competitions/index.asp	Торги на медико-фармацевтическом рынке.
56.	eDentworld.com: http://www.edentworld.ru/cgi-bin/tender/index.pl?cid	Торги по стоматологическому оборудованию.
57.	Индустрия Упаковки: http://www.unipack.ru/r3.html	Рынок упаковки. Иногда даются объявления о проведении тендеров.
58.	Нефтехимическая информационно-торговая система: http://www.xms.ru/cgi-bin/tnd.cgi	Нефтехимия. В основном тендеры по купле/продаже нефтехимической продукции, но бывают и на сопутствующие товары/услуги.
59.	Портал Электрино: http://elport.msk.ru/tender.shtml	Электрооборудование. Тендерные заявки и предложения, условия проведения торгов.
60.	Gvozdik.RU: http://www.gvozdik.ru/tender/view/default.asp	Строительство. Можно как участвовать в тендерах, так и организовывать их.
61.	Rusmet Trade: http://www.rusmet-trade.ru/	Металлургия. Система электронных торгов.
62.	Вся правда об окнах: http://www.okna.spb.ru/okna/	Окностроение. Иногда даются объявления о проведении тендеров.

В. Торги отдельных компаний.

63.	Портал Уралфирм (Свердловская обл.): http://pi.utnet.ru/pmsn/demand	Тендеры предприятий и организаций Свердловской области на закупку товаров и услуг.
64.	ОАО "Альфа-Банк": http://www.alfabank.ru/about/tender/	Регулярная публикация информации о проводимых открытых конкурсах. В открытом доступе Порядок подготовки и проведения конкурсов потенциальных партнеров ОАО "Альфа-Банк" по поставкам товаров, выполнению работ и оказанию услуг.
65.	Группа "Альфастрахование": http://www.alfastrah.ru/tender.shtml	Порядок проведения конкурсов, информация о текущих и завершенных конкурсах.
66.	Банк Москвы http://www.mmbank.ru/tender/	Порядок проведения конкурсов, информация о текущих и завершенных конкурсах.
67.	ОАО "Воткинская ГЭС": http://www.votges.ru/tender.html	Извещения о нескольких текущих и прошедших конкурсах.
68.	ОАО "Волжский гидроэнергетический каскад" http://www.vohec.ru/procure/	Извещения, результаты торгов, контактные данные
69.	РАО "ЕЭС России": http://www.rao-ees.elektra.ru/ru/purchas/	Представлены извещения о проводимых закупках, нормативная и методическая база закупок. Кроме того, объявления о конкурсах размещаются на общей "Доске объявлений" по адресу http://www.rao-ees.elektra.ru/ru/announce
70.	ОАО "Казахтелеком": http://www.telecom.kz/rus/info/tender.php	Информация о текущих и завершенных конкурсах.
71.	ЗАО "КазТрансОйл": http://www.kaztransoil.kz/script_site.html?id=23	Объявления о конкурсах и информация о результатах.
72.	ОАО "Нафтан": http://www.naftan.by/rus/notices/notic.htm	Объявления от структурных подразделений о проводимых торгах.
73.	ОАО "Новолипецкий металлургический комбинат": http://www.nlmk.ru/rus/news/	В разделе новостей публикуется информация о проводимых торгах, обычно по купле-продаже зданий.
74.	ОАО "Производственное объединение "Упаковка": http://irmaliev.narod.ru/tender.htm	Информация только о двух конкурсах, возможно, уже даже завершенных.
75.	ОАО "Псковэнерго": http://www.pskovem.com	Извещения о конкурсах и запросах предложений.

76.	ОАО "Тюменская нефтяная компания": http://www.tnk.ru/main.asp?IDR=61	Текущие конкурсы ОАО "ТНК" и дочерних компаний, правила участия, контакты, архив.
77.	ОАО "Удмуртнефть": http://www.udmurtneft.ru/index.html	Среди новостей очень много Извещений о торгах.

Г. Торги за рубежом.

78.	Газета Development Business: http://www.devbusiness.com/	Официальное издание ООН. Содержит информацию о закупках и проектах Всемирного Банка, ряда банков реконструкции и развития и др. Считается наиболее полным источником информации о закупках международных организаций, но годовой доступ стоит порядка 550 долларов.
79.	Tender Electronic Daily: http://ted.publications.eu.int	Ежедневный журнал Европейского Сообщества, посвященный госзакупкам (The Official Journal of the European Communities, S series: public tenders). Содержит объемную базу конкурсов и детальный механизм для их поиска.
80.	Всемирный банк: http://www.worldbank.org и его представительство в России: http://www.worldbank.org.ru	Информация о Всемирном банке, его политике в области закупок, действующих проектах и т.д. Приведено руководство по закупкам и типовая тендерная документация.
81.	Европейский банк реконструкции и развития: http://www.ebrd.com/	Информация о ЕБРР, его политике в области закупок, действующих проектах и т.д.
82.	Азиатский Банк Развития: http://www.adb.org	На сайте можно изучить документы, регламентирующие закупочную деятельность банка.
83.	Африканский Банк Развития: http://www.afdb.org	Приведены основные документы, регламентирующая деятельность Банка.
84.	Карибский Банк Развития: http://www.caribank.org	Информация о процедурах закупок и имеющихся проектах.
85.	SIMAP http://simap.eu.int/EN/pub/src/welcome.htm	Приведены документы, регулирующие проведение закупок в ЕС
86.	Европейская Комиссия http://europa.eu.int и представительство в России http://www.eur.ru/	Много информации о ЕС, его взаимодействии с Россией, программах сотрудничества. Информация о конкурсах.
87.	Белоруссия: портал Национального центра маркетинга и конъюнктуры цен: http://www.icetrade.by	Публикации, информационная система по тендерам, новости и др. Согласно имеющейся информации, услугами данного портала пользуются практически все ведущие предприятия Республики Беларусь.

88.	Великобритания: Office of Government Commerce: http://www.ogc.gov.uk	Подробная информация о госзакупках в Великобритании. Приведены данные о действующих программах, обычных и электронных закупках и др. Удобное индексирование основного содержания сайта.
89.	Великобритания: Tenders Direct: http://www.tendersdirect.co.uk	Большая база проводимых в Великобритании тендеров, но доступ требует подписки.
90.	Германия: Procurement Information Online: http://www.procurement.de	База тендеров, законодательство Германии, комментарии.
91.	Казахстан: Агентство по государственным закупкам: http://www.goszakup.kz	Общая информация о закупках Казахстана, нормативная база, мониторинг госзакупок. Публикуется в открытом доступе электронная версия бюллетеня госзакупок в формате Acrobat Reader.
92.	Китай: Chinabidding: http://www.chinabidding.com.cn	Законодательство Китая, тендерная документация, статистическая информация, извещения о конкурсах.
93.	Словакия: Office for Public Procurement: http://www.uvo.gov.sk	На английском языке излагается только базовое законодательство Словакии и основные статистические данные. Владеющие словацким могут почерпнуть намного больше информации.
94.	США: Federal Business Opportunity: http://www.fedbizopps.gov	Основной портал государственных закупок США. Отдельные разделы для продавцов и покупателей.
95.	США: Служба деловой информации по СНГ (BISNIS) Министерства Торговли США: http://www.bisnis.doc.gov/ и на русском языке: http://bisnis-eurasia.org/	Информация о регионах в рамках СНГ, поиске партнеров в них и проводимых тендерах.
96.	Украина: Информационно-аналитический бюллетень "Вестник государственных закупок": http://www.vdz.ukrnet.net	Официальное издание Минэкономики Украины. Сайт не обновляется с 2000 года.
97.	Украина: Консалтинговое агенство по госзакупкам: http://www.ua-tenders.com	Тендеры и их результаты, законодательство, семинары, конференции, статьи.

Д. Интересные сайты, не перечисленные выше.

98.	Институт подготовки кадров для системы государственных закупок: http://www.hse.ru/2high/ppi/default.html	Ведущая организация в области подготовки кадров для госзакупок. Данные по программам обучения, региональным учебным центрам, законодательству о госзакупках.
-----	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

99.	Федеральный центр проектного финансирования: www.fcpf.ru	ФЦПФ выпускает бюллетень "Конкурсные Торги", занимается обучением по вопросам проведения конкурсов.
100.	РАТСИ: http://www.rabce.da.ru (или www.coinvest.ru/rabce)	РАТСИ - Российская ассоциация организаторов подрядных торгов и стоимостного инжиниринга. Информация сайта особенно полезна тем, кто занимается торгами в строительстве.
101.	Национальный фонд подготовки кадров: http://www.ntf.ru	Некоммерческая организация, созданная для реализации масштабных проектов в сфере образования. На сайте приведена информация о НФПК, проводимых им конкурсах и закупках, ведется база данных экспертов.
102.	Российский фонд правовых реформ: http://www.rflr.ru	РФПР создан в целях реформирования правовой системы. На сайте иногда появляется информация о проводимых конкурсах и иных мероприятиях.
103.	Некоммерческий фонд реструктуризации предприятий и развития финансовых институтов: http://www.fer.ru	Информация о ведущихся проектах и осуществляемых в рамках проекта закупках.
104.	Сайт к.т.н. Д.Абдрахимова: http://www.deol.ru/users/DecisionSupporter/	Д.Абдрахимов - специалист по проведению конкурсов. Сайт содержит материалы по госзакупкам, есть ряд интересных материалов по разработке законодательства.
105.	Сайт К.А.Перова: http://www.tria.newmail.ru	К.А.Перов - преподаватель кафедры госзакупок Высшей Школы Экономики, личный сайт о госзакупках.
106.	Сайт к.ф-м.н. Г.А.Суходольского: http://www.sukhadol.narod.ru/	Г.А.Суходольский – юрисконсульт, консультирует по вопросам проведения и участия в конкурсах. Интересная подборка материалов по конкурсам, анализ конкурсов с юридической точки зрения.
107.	Procurement: http://procurement.e-management.ru/	К.Кузнецов – теория и практика конкурсных закупок для государственных нужд.
108.	Chartered Institute of Purchasing and Supply (CIPS): http://www.cips.org	Международный образовательный и квалификационный центр для профессионалов, работающих в области закупок и снабжения.
109.	MarketSurveys.ru - каталог обзоров по тендерам: http://marketsurveys.ru/index.nsf/okonh/folders/s7100660	Несмотря на звучное название, приведена подборка около десяти статей, связанных с проведением торгов. Есть надежда, что их будет больше.

Возможно, автору известно не обо всех источниках, поэтому он будет благодарен за добавления и уточнения.

1.11. Есть ли какие-то специальные учебные центры, где можно научиться проводить конкурсы или участвовать в них?

Ответ: Да, такие центры есть.

Основным из них является Институт подготовки кадров для системы государственных закупок (Институт госзакупок), созданный 04.02.1998 в рамках системы дополнительного профессионального образования Государственного университета - Высшей школы экономики (ГУ-ВШЭ). Основой его созданию послужило Постановление Правительства Российской Федерации от 18.11.1997 № 1443 "О подготовке специалистов по организации и проведению торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд", которым было установлено, что ГУ-ВШЭ является головной организацией по подготовке и переподготовке специалистов по организации и проведению торгов и конкурсов на закупку продукции для государственных нужд. На ГУ-ВШЭ были возложены обязанности по разработке программ обучения, учебно-методических материалов, подготовке преподавателей, а также специалистов для федеральных органов исполнительной власти. За 5 лет действия Института госзакупок подготовлено около 15 тысяч специалистов. Более подробно об Институте госзакупок можно посмотреть в Интернете по адресу <http://www.hse.ru/2high/ppi/default.html>.

Вторым учебным центром является Учебный центр Федерального центра проектного финансирования (ФЦПФ). Собственно ФЦПФ создан постановлением Правительства Российской Федерации от 02.06.1995 № 545 "О Федеральном центре проектного финансирования" для проведения работ по подготовке и реализации проектов, предусмотренных соглашениями между Российской Федерацией и международными финансовыми организациями. Однако Учебный центр "Национальные и международные торги" создан в ФЦПФ только в феврале 2001 г., при содействии Международного банка реконструкции и развития. Цель работы Учебного центра - обучение и повышение квалификации специалистов коммерческих и государственных структур, участвующих в конкурсах на закупку товаров, работ и услуг, организуемых федеральными, региональными и муниципальными органами власти, а также международными финансовыми организациями. Подробности можно найти на <http://tc.fcpf.ru/index.htm>.

Иногда появляется информация об иных специализированных учебных центрах, таких, как "Конкурсные торги" МЭИ и др. Но подробности о них автору не известны.

Глава 2. Особенности регулирования торгов в ГК РФ

2.1. Что подразумевается под специализированной организацией, которая может выступать в качестве организатора торгов?

Ответ: Очевидно, данный вопрос возник после прочтения п. 2. ст.447 ГК РФ, который гласит, что "в качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализированная организация. Специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени".

Что такое специализированная организация, ГК РФ не расшифровывает. На практике ранее таковыми являлись организации, имевшие лицензии на право осуществления сделок с недвижимостью. В настоящее время лицензирование риэлтерской деятельности отменено (со дня вступления в силу Федерального закона РФ от 08.08.2001 № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности").

Сейчас в качестве примера специализированной организации можно назвать Российский фонд федерального имущества (сокращенно – РФФИ) в части реализации имущества, арестованного в рамках исполнительного производств, а также конфискованного

и иного имущества, обращенного в собственность государства (Постановление Правительства РФ от 19.04.2002 № 260). РФФИ может действовать как самостоятельно, так и привлекать к реализации имущества отобранных им на конкурсной основе юридических и физических лиц.

Каких-либо универсальных "специализированных" организаций в настоящее время законодательством не предусмотрено. Поскольку В ГК РФ не указано, что специализированная организация обязательно должна быть предусмотрена законом, в качестве специализированной организации можно считать и организацию, которая просто оказывает услуги по подготовке и проведению конкурсов (т.е. это одна из ее специализаций).

Таким образом, если законодательством прямо не установлено, что такие-то торги праве проводить конкретная организация (как в случае с РФФИ), то их может проводить любая организация, изъявившая на то желание.

2.2. В какие сроки следует публиковать извещение о проведении конкурса?

Ответ: Определение сроков зависит от того, каким законодательством регулируется проведение данного конкурса. Так, в общем случае извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения (п. 2 ст.448 ГК РФ).

Однако если имеет место конкурс на закупку продукции для государственных нужд, то извещение должно быть опубликовано не менее чем за 45 дней до окончания срока подачи заявок, который в любом случае заканчивается ранее даты проведения конкурса (ст.16 Федерального закона РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"). При этом сроки при закупках продукции для государственных нужд исчисляются исключительно с даты опубликования в бюллетене "Конкурсные торги", независимо от иных опубликований.

Такой же срок в 45 дней установлен и для проведения конкурса по выбору аудитора, но в этом случае 45 дней исчисляются уже не до окончания срока подачи предложений, а до даты проведения конкурса (п.4 Правил проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, утв. Постановлением Правительства РФ от 12.06.2002 № 409).

Однако организатор конкурса всегда должен помнить, что это лишь минимальный срок, часто не являющийся оптимальным. Например, при проведении подрядных торгов обычно требуются намного большие сроки в связи с необходимостью большой работы по подготовке конкурсного предложения.

Кроме того, в конкурсной документации целесообразней указывать не срок подачи заявок, а срок их приема, поскольку при отправлении заявки по почте между датой подачи (отправления) и моментом получения (приема) ее организатором конкурса может пройти не одна неделя, в результате чего, например, вовремя поданная (отправленная) заявка будет получена организатором конкурса уже после определения победителя и заключения с ним договора.

2.3. Можно ли отказаться от проведения торгов уже после того, как было опубликовано извещение?

Ответ: Да, можно. Но при этом в зависимости от оставшегося до проведения торгов срока отказ будет приводить к разным последствиям. Так, без ущерба для себя организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона не

позднее чем за 3 дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов,

В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения в более поздние сроки, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Что касается организатора закрытого аукциона или закрытого конкурса, то он обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов (п.3 ст.448 ГК РФ).

2.4. Что должно быть указано в извещении о проведении конкурса?

Ответ: В зависимости от конкретного конкурса и применяемого законодательства, информация в извещении может быть различна. Однако в любом случае извещение должно содержать сведения, требуемые п. 2 ст.448 ГК РФ. А именно, сведения о:

- времени;
- месте и форме торгов;
- предмете торгов;
- порядке проведения, в том числе:
 - об оформлении участия в торгах;
 - определении лица, выигравшего торги;
 - сведения о начальной цене.

Кроме того, в случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении указывается предоставляемый для этого срок. Также в извещении указываются размер, сроки и порядок внесения задатка (п.4 ст.448 ГК РФ).

При этом следует помнить, что обязанность опубликовать, например, сведения о размере задатка не обязывают организатора конкурса всегда требовать задаток, а означают лишь обязанность указать сведения о его размере, который может быть равен нулю.

2.5. Как понимать норму про задаток, содержащуюся в п.4 ст.448 ГК РФ?

Ответ: Пункт 4 ст. 448 ГК РФ гласит, что участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. 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.

Казалось бы, что это логичная норма, поскольку если одна из сторон (организатор конкурса или победитель) уклоняется от подписания протокола, то это означает, что заключения договора закупки (в форме подписания протокола) еще не произошло (ст. 438 ГК РФ) и договор о проведении конкурса до конца не исполнен. В этом случае у организатора конкурса (при уклонении победителя) возникает право не возвращать задаток, внесенный этим участником в качестве обеспечения его обязательств по подписанию протокола, либо, соответственно, у победителя - право истребовать его в двойном размере в случае отказа организатора конкурса подписать протокол.

Однако может ли в качестве обеспечения исполнения обязательств в данном случае применяться задаток? Ст.380 ГК РФ определяет задаток как денежную сумму, выдаваемую одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Поскольку задаток выполняет одновременно три функции: удостоверительную, обеспечительную и платежную, то задатком может считаться только денежная сумма, выполняющая все три указанных

функции. Из этого следует, что задатком может быть обеспечено только денежное обязательство.

Однако ни у одной из сторон договора о проведении торгов нет обязанности по уплате другой стороне денежной суммы. Следовательно, либо денежная сумма, вносимая участником торгов, является не задатком (со всеми вытекающими последствиями), а, например, залогом денежных средств, либо задаток может обеспечивать не только денежные обязательства.

Первой из точек зрения придерживаются, например, Д.И.Мейер и Г.Ф.Шершеневич: *"С задатком не нужно смешивать предоставление денежного залога. Например, при договоре личного найма случается, что лицо нанимающееся в обеспечение своей исправности вручает нанимателю известную денежную сумму, которую по исполнению договора получает обратно, - эта сумма составляет залог, хотя и называется обыкновенно задатком"* (Д.И.Мейер - Русское гражданское право - М., 2000). *"Задаток возможен в тех обязательственных отношениях, в которых одно лицо обязывается уплатить другому денежную сумму. Задаток составляет предварительное исполнение, уплату части ранее того времени, когда должно быть уплачено все. Поэтому не подходит под понятие о задатке обозначение этим же названием взятие некоторой суммы в обеспечение выполнения личной услуги: например, при найме рабочих, извозчиков наниматели берут с них "в задаток" 20 или более копеек. Здесь денежная сумма уплачивается не тем, кто должен платить, а тем, кто должен получить. Такое отношение неправильно называть задатком, потому что это залог"* (Г.Ф.Шершеневич - Курс гражданского права - Тула, 2001).

Однако им противостоит мнение Президиума ВАС РФ, который указал, что денежные средства не могут быть предметом залога (Постановление от 20.06.96 № 7965/95; п.3 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением арбитражными судами норм ГК РФ о залоге - Приложение к письму ВАС РФ от 15.01.98 № 26). Поэтому чем именно является денежная сумма, о которой в качестве примера говорят Д.И.Мейер и Г.Ф.Шершеневич, определять сейчас не будем. По мнению автора, скорее всего это не задаток в том понимании, о котором говорится в ГК РФ.

Второй точки зрения придерживается коллектив кафедры гражданского права юридического факультета МГУ, который считает, что денежная сумма, вносимая участником торгов, является особым видом задатка, исполняющим только две функции - удостоверительную и обеспечительную. *"Задаток, предусмотренный ст.448 ГК РФ, не несет платежной функции, т.к. в случае заключения договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения иного обязательства, отличного от обеспечиваемого"* (Гражданское право, под редакцией Е.А. Суханова. - М., 2000, т.2 полутом 1).

Чтобы понять эту позицию, вернемся еще раз к определению задатка.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п.1 ст.380 ГК РФ)

В определении три раза упоминается про договор: *...в счет причитающихся с нее по договору [1] платежей другой стороне, в доказательство заключения договора [2] и в обеспечение его [3] исполнения.*

Очевидно, что договор [2] совпадает с договором [3] (далее - договор [2]). Обычно практика исходит из того, что с договором [2] совпадает договор [1]. Если это всегда так, то ст.448 ГК РФ в части задатка не может работать, поскольку в самом договоре о проведении конкурса денежные расчеты просто отсутствуют (оплата конкурсной документации не в счет). В результате будет нарушен принцип разумности законодателя.

В результате приходим к тому, что, по-видимому, в ст.448 ГК РФ и предусмотрена та исключительная ситуация, когда договор [1] не совпадает с договором [2], т.е. платежи

планируются по договору, заключенному по результатам конкурса, а задаток выдается в обеспечение договора на проведение конкурса.

Наверное, именно это и имел в виду Е.А.Суханов, когда говорил, что "*Задаток, предусмотренный ст.448 ГК РФ, не несет платежной функции*". То есть на самом деле платежную функцию задаток несет, но по другому договору.

Что касается того, что в ст.380 ГК РФ не предусмотрена возможность исключения из общего правила, то в контексте такой постановке вопроса это надо рассматривать как коллизию норм. А поскольку преимущество отдается особенной норме перед общей, то действует ст.448 ГК РФ.

Отметим также, что в случае, если торги не состоялись, либо если лицо не признано их победителем, задаток возвращается (п.4 ст.448 ГК РФ). Это также вписывается в предлагаемую конструкцию, если вспомнить, что подписание участником конкурса протокола и дальнейшее выполнение договора, заключенного по результатам конкурса, совершаются под отлагательным условием, которое можно сформулировать как "*данный участник будет выбран победителем конкурса*". Поскольку это условие оказалось невыполненным, то и исполнение обязательства (в том числе денежного) невозможно. Именно поэтому задаток должен быть возвращен (п.1 ст.381 ГК РФ).

Тем не менее, проблема все-таки остается и заключается в том, можно ли говорить о задатке при проведении конкурса на покупку, а не продажу чего-либо, поскольку в конечном счете задаток, при надлежащем исполнении обеспеченного им договора, должен засчитываться в счет исполнения денежного обязательства. Однако в результате заключения по результатам конкурса договора на закупку, у победителя (продавца) не возникает обязанности по уплате денег. Следовательно, сумма задатка не может быть зачтена в счет оплаты по договору (не рассматривая ситуации, когда победитель должен организатору конкурса денежные средства по иным договорам).

Здесь автор скорее склоняется к тому, что к закупке продукции (товаров, работ, услуг) нормы о задатке (ст.448 ГК РФ) просто не применяются, поскольку между организатором конкурса и победителем не планируется передачи денег от победителя к организатору конкурса, т.е. не выполняется условие о том, что это *денежная сумма, выдаваемая победителем конкурса в счет причитающихся с него платежей организатору конкурса*.

2.6. Может ли быть предметом конкурса покупка товаров (работ, услуг), если это не закупка для государственных нужд?

Ответ: Вопрос очень интересный. Давно известно, что в Гражданском кодексе РФ (ст.447-449) процедура конкурса изначально прописана как способ договора исключительно для конкурсов по продаже имущества, но при этом процедура обобщена для всех видов конкурсов. Именно отсюда и проистекают все несуразицы.

Основным сдерживающим фактором для применения ст.447-449 ГК РФ не к продаже, а к покупке является формулировка ст.447 ГК РФ, которая гласит, что "*в качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализированная организация. Специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени*".

При первом прочтении возникает впечатление, что ст.447 ГК РФ таким образом определяет круг лиц, которые могут проводить торги, что таковыми лицами могут быть только обладающие имуществом для продажи. Но что делать, если на торгах хотят купить имущество у других лиц?

Самый простой выход из положения – это сказать, что ст.447 ГК РФ нельзя расценивать как определяющую круг лиц, способных инициировать проведение торгов.

Однако, увы, само построение данной нормы означает, что она специально определяет круг лиц, способных инициировать организацию торгов.

При этом из системного толкования следует, что в качестве организатора торгов может выступать обладатель не любого имущественного права, *а такого, которое необходимо для проведения торгов (подписания протокола по результатам торгов)*, т.е. если у кого-либо есть автомашина, то это не означает, что он может провести торги на продажу квартиры соседа, но означает, что он может провести торги на продажу своей машины.

Напомним, что под имущественными правами понимаются субъективные права участников правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми материальными (имущественными) требованиями, которые возникают между участниками экономического оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (товарами, услугами, выполняемыми работами, деньгами, ценными бумагами и др.).

В связи с этим, чтобы можно было применить ст.447-449 ГК РФ не к продаже, а к закупке, надо определиться, какая вещь или какое имущественное право имеется у организатора торгов.

По мнению автора, собственника денег следует рассматривать как обладателя имущественного права покупки товаров (работ, услуг). Этот вывод основывается на том, что деньги являются частным случаем вещей (п.2 ст.130 НК РФ), которые, в свою очередь, относятся к имуществу (ст.128 ГК РФ). Следовательно, обладатель денег (в бытовом понимании) рассматривается как собственник этих денег (в юридическом понимании) (см., напр., п.1 ст.8 НК РФ, п.2 ст.27 Федерального закона от 22.08.96 № 125-ФЗ и др.).

Таким образом, собственник денег может выступать в качестве организатора торгов на закупку чего-либо (в том числе и услуг) на данную сумму денег. И, следовательно, при проведении торгов на закупку применяем все правила ст.447-449 ГК РФ (за исключением разве что "особой" специфики, типа выдаваемого участником конкурса – "продавцом" - задатка).

Кроме того, следует исходить из общей логики, согласно которой коммерческая организация должна иметь право заключить любой договор не только "напрямую" с контрагентом, но и путем специальной процедуры выбора из них - конкурса.

И, кстати, автору не известно ни одного конкурса, который был бы обжалован на основании того, что организатор конкурса был не вправе его проводить для закупки товаров (работ, услуг) в связи с отсутствием у него "имущественного права".

2.7. В каких случаях конкурс признается несостоявшимся?

Ответ: В соответствии с п.5 ст.447 ГК РФ, аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

Казалось бы, все ясно: конкурс считается несостоявшимся, если, например, подана изначально всего одна заявка либо на этапе прохождения квалификационного отбора все остальные претенденты оказались не соответствующими условиям конкурса.

Однако может встретиться и более сложная ситуация, когда, например, на участие в конкурсе поданы заявки от 3 претендентов, но при этом 2 из них представили не все необходимые документы. Состоялся такой конкурс или нет? Для ответа на этот вопрос следует вспомнить, что конкурс – это выбор наилучшего претендента из тех, кто правильно оформил и подал свое предложение. А в рассматриваемом случае после выбытия претендентов, неправильно оформивших свое предложение, останется только один, и сравнивать его будет не с кем. В связи с этим такой конкурс также признается несостоявшимся.

Кстати, был и интересный прецедент, когда первые торги по продаже имущества банкрота были признаны несостоявшимися (участвовал только один участник). После этого на собрании кредиторов конкурсный управляющий доложил, что имеет право в случае, если первые торги не состоялись, выставить имущество на повторные торги, либо продать его путем заключения договора купли-продажи. И по решению собрания кредиторов на основании п. 4 ст. 112 действовавшего тогда Федерального закона от 08.01.1998 № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" имущество было продано без проведения торгов.

Однако суд, разобравшись в ситуации, признал действия конкурсного управляющего неправомерными, т.к. в законе предусмотрено право продавать без торгов "имущество, не проданное на первых торгах", а не "если торги не состоялись" [Сноска: "Имущество должника, не проданное на первых торгах, выставляется на повторные торги или реализуется конкурсным управляющим на основании договора купли - продажи, заключенного без проведения торгов" (п. 4 ст. 112 Федерального закона РФ от 08.01.1998 № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").].

И мнение суда абсолютно правильно, поскольку если торги не состоялись, то это аналог того, что их вообще и не было. Т.е. для возможности прямой продажи имущества надо, чтобы первые торги состоялись, и на этих несостоявшихся торгах имущество по каким-либо причинам не смогли продать.

2.8. Когда надо подписывать протокол о результатах конкурса?

Ответ: Согласно п.5 ст.448 ГК РФ, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день их проведения протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них 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.

Кроме того, следует учитывать, что в отдельных актах могут содержаться и дополнительные требования.

Так, например, п.4 ст.21 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" требует направления победителю уведомления в письменной форме в трехдневный срок. В этой ситуации для ликвидации рисков возможного обжалования результатов конкурса по формальным основаниям целесообразно выполнить оба требования: и направить письменное уведомление, и подписать протокол в указанные выше сроки.

Глава 3. Госзакупки

3.1. В чем отличия госнужд, госзаказа и госзакупок?

Ответ: Действительно, при произнесении этих слов отдельно друг от друга они кажутся понятными. Но как только они оказываются рядом, зачастую возникает путаница.

Государственные нужды.

Государственными нуждами называются потребности Российской Федерации или субъектов Российской Федерации (например, Правительства Москвы или Администрации Липецкой области), обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования (п.1 ст. 525 ГК РФ). Например, такими потребностями являются строительство школ или приобретение лекарств для пенсионеров.

Муниципальные нужды, или нужды местного самоуправления, к государственным нуждам не относятся, хотя иногда бывает, что в контексте государственных нужд подразумевают в том числе и муниципальные нужды.

В отношении государственных нужд следует также иметь в виду, что Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" регулирует закупку товаров, работ, услуг не для всех государственных нужд, а только для нужд Российской Федерации, и не регулирует закупку и поставку товаров, работ, услуг для нужд субъектов Российской Федерации.

Государственный заказ.

Конкретный перечень товаров, работ и услуг, которые закупаются конкретным органом государственной власти, - это государственный заказ. Например, Министерство по налогам и сборам РФ размещает заказ на поставку запчастей для автотранспорта.

Однако одновременно имеется и широкое понимание госзаказа, которое совпадает с государственными нуждами, в связи с чем на практике эти понятия часто используются как равнозначные.

Таким образом, особенностью государственного заказа является то, что закупки в рамках государственного заказа оплачиваются за счет средств аккумулированных в соответствующих бюджетах и внебюджетных фондах. Это так называемый принцип "источника средств". При этом совершенно неважно, кто является конкретным получателем продукции - тот, кто ее приобретает или тот, кто является ее конечным потребителем.

Например, конечным получателем закупаемых в рамках государственного заказа лекарств могут быть комитет здравоохранения, государственный аптечный склад или аптеки. Но в любом случае, если эти закупки оплачиваются из бюджета или внебюджетных фондов, они попадают под понятие "государственный заказ".

Кроме того, также как в случае с государственными нуждами, под понятие государственного заказа попадают потребности как федеральных органов государственной власти (федеральные министерства, службы, агентства и т.д.), так и органов государственной власти субъектов РФ. Потребности органов местного самоуправления под эту категорию не попадают.

Государственные закупки.

Органы исполнительной власти осуществляют размещение государственного заказа путем закупок (то есть приобретения, покупки) товаров, работ и услуг на открытом конкурентном рынке. Эти закупки и называются государственными. В ходе процедур государственных закупок определяются конкретные исполнители (поставщики, подрядчики), которые поставляют товары, работы и услуги для государственных нужд.

Государственный заказ размещается обычно среди любых предприятий и организаций. Исключение составляет специальная продукция, закупаемая, например, в рамках государственного оборонного заказа.

Основным способом определения конкретных исполнителей государственного заказа, согласно действующему законодательству, является открытый конкурс (с предварительным отбором или без него). Другими способами размещения государственного заказа являются

закрытые и двухэтапные конкурсы, запрос котировок и закупка у единственного источника (поставщика).

Государственные заказчики.

Достаточно часто можно встретить термин "государственный заказчик". Обычно под ним понимаются федеральные органы исполнительной власти [Сноска: См. ст.1 Федерального закона РФ от 27.12.95 № 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе".], федеральное казенное предприятие или государственное учреждение [Сноска: См. п.1 ст.3 Федерального закона РФ от 13.12.94 № 60-ФЗ "О поставках продукции для федеральных государственных нужд".], которые непосредственно занимаются формированием и размещением государственного заказа. Однако иногда государственным заказчиком могут быть даже органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, коммерческие (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия) и некоммерческие организации (потребительские кооперативы) [Сноска: См. п.1 ст.4 Федерального закона РФ от 02.12.94 № 53-ФЗ "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд".].

Однако в любом случае для определения указанных субъектов в качестве государственных заказчиков федерального уровня они должны быть либо прямо указаны в законе [Сноска: См. п.2 ст.9 Федерального закона РФ от 29.12.94 № 79-ФЗ "О государственном материальном резерве".] либо быть утверждены Правительством РФ [Сноска: См. п.1 ст.3 Федерального закона РФ от 13.12.94 № 60-ФЗ "О поставках продукции для федеральных государственных нужд"; п.1 ст.4 Федерального закона РФ от 02.12.94 № 53-ФЗ "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд".], а на уровне субъектов Российской Федерации они могут утверждаться постановлением или распоряжением губернатора.

На государственном заказчике лежат функции формирования государственного заказа, то есть определение перечня закупаемых товаров, работ и услуг, объемы закупки и сроки поставки, а также функции размещения государственного заказа, то есть определение конкретных поставщиков и исполнителей, которые будут поставлять нужные товары, выполнять работы и оказывать услуги.

3.2. Когда в России появились первые аналоги современного конкурса?

Ответ: В России возникновение аналогов (или прообразов) современного конкурса как способа заключения договора зафиксировано в XVII веке, хотя к этому времени привлечение частных капиталов и предприимчивых лиц к обеспечению государственных нужд происходило уже давно.

Так, 7 июля 1654 года, во время царствования Алексея Михайловича, отца Петра I, был объявлен указ о подрядной цене на доставку в Смоленск муки и сухарей. На определенных условиях подрядчик должен был отвезти хлеб в Смоленск, получая при этом освобождение от пошлины. То есть конкурса как такового еще нет, но уже появляются его основные пункты - публичный заказ, поиск исполнителей, заранее заданные условия. Другие отрывочные сведения XVII века по сути не сильно отличаются от приведенного выше примера.

Первые законодательные акты, послужившие прообразом для будущих правил "публичных" торгов, относятся, как и многое в нашей истории, к правлению Петра I: *"Для нынешнего военного случая ... порошу сделать сколько возможно с поспешением. И для того порохового дела объявить Его Великого Государя указ по всем воротам, чтобы явились*

подрядчики всяких чинов люди в Канцелярию Правительствующего Сената, и уговоры б свои записывали, кто сколько и как и по какой цене может пороку сделать" (июнь 1711 года).

Первые объявления о конкурсе вывешивались на всех городских воротах, чтобы лица, входящие или покидающие город, могли с ними ознакомиться. Здесь же обычно сообщалось о льготах подрядчикам и поставщикам, перечислялись лица, уже работающие по госзаказам. В июне 1714 года специальным сенатским решением было введено публичное сообщение результатов не только важнейших, но и различных мелких торгов. Необходимо было указывать, кто на что подрядился, по каким ценам, а также поручителей; эти же сведения подавались в Канцелярию Сената. На воротах же вывешивались и судебные решения, которые зачастую касались результатов конкурса.

Поскольку мелкое и крупное жульничество не могло не сопровождать такое выгодное дело, как поставки для казны, то стали совершаться и всевозможного рода аферы. Самым известным примером является "битие" Петром I своего выдвигенца и друга Александра Меншикова именно за поставку гнилого мундирного сукна.

При ближайших преемниках Петра I страна жила в основном по принятым им законам. Это в полной мере касалось и вопросов поставок и подрядов. Так, Петровские Регламент Адмиралтейства и верфи (1721 г.) и Инструкция дополнялись и уточнялись вплоть до своего последнего издания в 1737 году. Кроме того, выходили и небольшие документы, регулировавшие отдельные вопросы проведения закупок.

В конце 1730-х годов запретили допуск к торгам лиц, не имеющих справки из Коммерц-Коллегии об отсутствии у них государственных "доимок", долгов по векселям и пр. Приблизительно в это время в документах начинают отражать качество приобретаемых товаров.

В 1775 - 1776 годах была проведена одна из самых радикальных реформ государственного управления в России. Акт, по которому происходило это реформирование, получил название "Учреждение о губерниях", и он долгое время определял развитие России как государственной системы. Правила, данные в статье 118 "О контрактах по подряду, поставках и откупках" указанного документа, послужили отправным пунктом для подобных документов в различных ведомствах, поскольку в них учитывался весь опыт проведения торгов на поставки и закупки государственными органами. Можно сказать, что этот документ подвел черту законодательной базе торгов в XVIII веке.

Интересующимся более подробной информацией о том времени автор рекомендует посмотреть статью Е.Гончарова "История торгов в России XVII - XVIII вв.", опубликованную в бюллетене "Конкурсные торги" № 8 за 1998 год.

3.3. Каким образом происходило становление современной законодательной базы по государственным закупкам ?

Ответ: Собственно понятие конкурса было известно еще советскому законодательству. Но при этом конкурсы проводились не для заключения какого-либо договора, а просто для выбора наилучшего в своей области: например, проводились различные музыкальные конкурсы (см., например, Постановление Совмина СССР от 26.04.1958 № 463 "О международном конкурсе имени П.И. Чайковского") или конкурсы на замещение вакантной должности. То есть это было то, что подпадает не под понятие "торги" (ст. 447-449 ГК РФ), а под понятие "публичный конкурс" (ст. 1057-1061 ГК РФ).

В 80-х годах уже начали проводиться подрядные торги в строительной отрасли, при этом советские организации принимали участие и в международных тендерах. Тем не менее, тогда в России еще не было целостной конкурсной системы размещения заказов даже для государственных нужд. Она начала формироваться только в начале 90-х.

Так, например, принятый в 1994 году Федеральный закон от 13.12.94 № 60-ФЗ "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" устанавливал, 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"* (пункт 5 статьи 3).

Однако институт проведения массовых закупок для государственных нужд путем проведения конкурса фактически начал формироваться только с выходом Указа Президента РФ от 08.04.97 № 305. В этом Указе впервые в таком масштабе (естественно, речь идет только о Российской Федерации) были сформулированы возможные варианты и порядок проведения закупок для госнужд. Этими вариантами являются несколько видов конкурса (открытый и закрытый, с предварительным отбором и без него), а также способ запроса котировок и способ закупки у единственного источника.

В развитие Указа № 305 Министерством экономики 09.07.97 были утверждены (Письмо от 11.08.97 № 4-402):

- Порядок согласования закупки товаров, работ и услуг путем проведения закрытых торгов (конкурса) и размещения заказа у единственного источника (поставщика);
- Порядок рассмотрения в Минэкономике России жалоб поставщиков по вопросам нарушения заказчиками установленных правил и процедур проведения торгов (конкурса) на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд;
- Порядок опубликования решения о заключении контракта на закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд.

Одновременно с этим Правительством РФ были приняты:

- Постановление от 26.09.97 № 1222 "О продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов)";
- Постановление от 03.09.98 № 1022 "О кадровом обеспечении торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд".

Через некоторое время Минэкономике подготовило подробные "Рекомендации по вопросам размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд простыми способами закупок" (Письмо от 08.04.99 № АС-353/2-301).

На этом эпоха Указа № 305 подходит к концу в связи с принятием Федерального закона РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд". Особенность данного Федерального закона состоит в том, что он регулирует не любые отношения по закупкам товаров для госнужд, а только закупки для нужд Российской Федерации и только путем проведения конкурса. В этой части положения Указа № 305, противоречащие Закону, являются в настоящее время недействующими. Тогда как регулирование закупок способами запроса котировок и закупки из единственного источника сохранилось в соответствии с данным Указом.

Таким образом, порядок проведения конкурсов при закупках товаров (работ, услуг) для госнужд в настоящее время достаточно жесток регламентирован.

3.4. Какое законодательство следует применять при проведении конкурса на закупку продукции для государственных нужд?

Ответ: Приведу перечень основных нормативных актов с кратким комментарием.

№ п/п	нормативный акт	комментарий
----------	-----------------	-------------

1.	Федеральный закон РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд".	Основной действующий закон по закупкам продукции для федеральных государственных нужд.
2.	Гражданский кодекс Российской Федерации.	Ст.447-449 и др.
3.	Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках".	Статья 9 устанавливает антимонопольные ограничения при закупке продукции для госнужд и нужд местного самоуправления.
4.	Указ Президента РФ № 305 от 08.04.97 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд".	Утвержденное Положение об организации закупки... регулирует закупки для нужд Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в части, не противоречащей федеральным законам. Имеются весомые аргументы в пользу того, что в настоящее время Положение... уже не действует.
5.	Постановление Правительства РФ от 13.10.1999 № 1160 "О контроле за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и координации их проведения" (в ред. Постановления Правительства РФ от 08.11.2000 № 846).	Определяет Минэкономразвития РФ как уполномоченный федеральный орган исполнительной власти за проведением конкурсов и координацией их проведения.
6.	Постановление Правительства РФ от 03.09.98 № 1022 "О кадровом обеспечении торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд".	Устанавливает, что председателем Конкурсной комиссии должно быть исключительно лицо, прошедшее соответствующую профессиональную переподготовку или повышение квалификации, а сама Конкурсная комиссия должна формироваться преимущественно из числа специалистов, прошедших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в области организации торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд.
7.	Постановление Правительства РФ от 26.09.97 № 1222 "О продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов)".	Постановлением утвержден перечень продукции, закупаемой без проведения конкурсов.
8.	Приказ Минэкономразвития РФ от 29.12.2000 № 130 "Об утверждении положения об осуществлении контроля за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд".	Утверждено небольшое Положение, регулирующее порядок контроля со стороны Минэкономразвития РФ за проведением конкурсов.

9.	Приказ Минэкономики РФ от 30.09.97 № 117 "Об утверждении методических рекомендаций по проведению торгов (конкурсов) на закупку товаров (работ), квалификационному отбору поставщиков (подрядчиков) (конкурсная документация)".	Основные Методические рекомендации Минэкономики по проведению конкурсов. По сути – повтор процедур Всемирного банка.
10.	Письмо ВАС РФ от 10.06.1999 № С5-7/У3-648 "О Федеральном законе "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд".	В значительной степени повтор исходных положения Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ.
11.	Указ Президента РФ от 25.06.97 № 630 "Об утверждении звания "Поставщик продукции для государственных нужд России"".	О звании "поставщик продукции для госнужд"
12.	Постановление Правительства РФ от 25.08.97 № 1062 "Об утверждении положения о звании "Поставщик продукции для государственных нужд России"".	
13.	Инструкция о порядке представления на присвоение, подтверждение и о лишении звания "Поставщик продукции для государственных нужд России", утв. приказом Минэкономики РФ от 15.12.97 № 172.	
14.	Федеральный закон от 13.12.94 № 60-ФЗ "О поставках продукции для федеральных государственных нужд".	Законы и Постановления, регулирующие отдельные аспекты закупок продукции для госнужд.
15.	Федеральный закон от 02.12.94 № 53-ФЗ "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд".	
16.	Федеральный закон от 29.12.94 № 79-ФЗ "О государственном материальном резерве".	
17.	Федеральный закон от 27.12.95 № 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе".	
18.	Постановление Правительства РФ от 26.06.95 № 594 "О реализации Федерального закона "О поставках продукции для федеральных государственных нужд"".	
19.	Постановление Правительства РФ от 26.08.96 № 1005 "О реализации Федерального закона о государственном оборонном заказе".	
20.	Федеральный закон от 14.06.95 № 88-ФЗ "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации".	Установление квот и преференций для малого предпринимательства.
21.	Постановление Правительства РФ от 23.04.96 № 523 "Об участии субъектов малого предпринимательства в производстве и поставке продукции и товаров (услуг) для федеральных государственных нужд".	

22.	Постановление Правительства РФ от 18.11.97 № 1443 "О подготовке специалистов по организации и проведению торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд".	О подготовке специалистов по организации и проведению торгов.
23.	Приказ Минэкономики РФ и Минобразования РФ от 31.12.97 № 197/2731 "Об организации в Минэкономики России и Минобразования России работы по выполнению постановления Правительства РФ от 18 ноября 1997 г. № 1443 „О подготовке специалистов по организации и проведению торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд”".	
24.	Распоряжение Правительства РФ от 04.04.00 № 502-р.	Бюллетень «Конкурсные торги» признан официальным печатным изданием уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего контроль за проведением конкурсов и координацию их проведения.
25.	Письмо Минэкономразвития РФ от 20.05.02 № АШ-1347/05 «О согласовании размещения заказов у единственных источников (поставщиков) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для государственных нужд».	О согласовании закупок с Минэкономразвития.
26.	Письмо Минэкономики РФ от 11.08.97 № 4-402 (Порядок согласования закупки товаров, работ и услуг путем проведения закрытых торгов (конкурса) и размещения заказа у единственного источника (поставщика); Порядок рассмотрения в Минэкономики России жалоб поставщиков по вопросам нарушения заказчиками установленных правил и процедур проведения торгов (конкурса) на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд; Порядок опубликования решения о заключении контракта на закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд)	
27.	Письмо Минэкономики РФ от 08.02.1999 № АС-108/4-113 "Об обеспечении равного взаимного доступа субъектов хозяйствования к участию в тендерных (конкурсных) торгах".	О равном доступе к торгам в Российской Федерации и Республике Беларусь.

28.	Письмо Минэкономики РФ от 04.03.1999 № АС-176/2-208 "О преференциях поставщикам отечественной продукции при проведении конкурсов на закупку товаров для государственных нужд".	Выдержки из нормативных актов на тему преференций.
29.	Типовой закон ЮНСИТРАЛ "О закупках товаров (работ) и услуг". Принят на 27-й сессии ЮНСИТРАЛ (Комиссии ООН по праву международной торговли) 31.05.1994 - 17.06.1994.	Важный документ, который хотя и не регулирует напрямую проведение торгов в Российской Федерации, но является основополагающим при разработке законодательства о госзакупках во многих странах.
30.	Руководство по принятию типового закона ЮНСИТРАЛ "О закупках товаров (работ) и услуг".	

3.5. Действует ли утвержденное Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305 Положение об организации закупок в связи с принятием Федерального закона РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ?

Ответ: Казалось бы, в чем проблема? – в Указе № 305 говорится об организации закупок для государственных нужд, и утвержденное им Положение действует до вступления в силу федерального закона об организации торгов на закупку продукции для государственных нужд (п.7 Указа), каковым является Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ. Следовательно, Положение уже не действует.

Однако при более внимательном чтении можно прийти и к прямо противоположному выводу. Посмотрим, почему.

В Указе № 305 понятие государственных нужд совпадает с определением, данным в п.1 ст.525 ГК РФ: *"Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или субъектов Российской Федерации, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования"*, т.е. учитываются закупки как для потребностей РФ, так и для потребностей субъектов РФ.

Между тем, Федеральный закон № 97-ФЗ дает свое, более узкое, понятие госнужд – только как потребности самой РФ (точнее, *"потребности Российской Федерации в товарах (работах, услугах), обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета и внебюджетных источников финансирования"* – см. ст.2 Федерального закона).

Таким образом, Федеральный закон № 97-ФЗ не является тем законом, который согласно Указу № 305 должен был урегулировать порядок закупок как для нужд РФ, так и для нужд субъектов РФ.

Кроме того, следует учитывать и буквальное прочтение п.7 Указа № 305, в котором говорится, что утвержденное Указом Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд действует до вступления в силу федерального закона об организации торгов на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд.

Однако принятый в 1999 году Федеральный закон № 97-ФЗ имеет совсем иное название – это закон "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд", т.е. и здесь мы получаем несовпадение ожидаемого и полученного. Таким образом, ожидаемый закон до сих пор не принят и утвержденное Указом № 305 Положение действует (естественно, только в части, не противоречащей федеральным законам).

Суммируя вышесказанное, следует сделать вывод о том, что при необходимости можно обосновать любую позицию, выгодную в конкретной ситуации. А если спор дойдет до суда, то вполне вероятно, что именно Ваше обоснование покажется ему более убедительным.

И, кстати, к вопросу о возможных различных толкованиях законодательства отметим, что даже вопрос о применимости самого Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ ко всем государственным закупкам Российской Федерации можно поставить под сомнение. А именно, как прямо указано в п.1. ст.1 Федерального закона, он применяется только в случаях проведения конкурсов. Следовательно, если конкурс не проводился, то Федеральный закон на такие случаи не распространяется. О необходимости проведения конкурса говорится только в преамбуле Федерального закона, но преамбула, в соответствии с основополагающими принципами права, не устанавливает правоотношения, а содержит только вводную информацию.

В результате получаем, что Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ не устанавливает обязанности проведения конкурса при осуществлении государственных закупок, а только регулирует порядок проведения конкурса в тех случаях, когда закупка производится на конкурсе. Неожиданный вывод, не правда ли?

3.6. Чем регулируется закупка продукции для нужд субъектов Российской Федерации?

Ответ: Основную нормативную базу проведения конкурсов на закупку продукции для нужд субъектов РФ составляют:

- Гражданский кодекс РФ;
- Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд, утвержденное Указом Президента РФ от 08.04.1997 № 305;
- законодательство субъекта РФ, если оно есть.

Что касается Федерального закона РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд", то он регулирует только закупки для нужд Российской Федерации и на закупки, проводимые субъектами Российской Федерации, не распространяется.

Региональные нормативно-правовые акты могут быть совсем разные по качеству и полноте регулирования своей предметной области, и сейчас мы их не рассматриваем.

Кстати, при отсутствии детального правового регулирования в субъекте РФ может возникнуть ряд неочевидных моментов. Например, из-за того, что Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ не распространяется на закупки, проводимые субъектами РФ, отсутствует и понятие официального издания уполномоченного органа исполнительной власти. В результате чего необходимо и достаточно опубликовать извещение о проведении конкурса и его результатах в любом печатном издании (еще раз повторимся - если иное не определено региональным законодательством).

3.7. Кто осуществляет контроль за проведением госзакупок?

Ответ: Контроль за проведением конкурсов и координация их проведения осуществляются уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти (п.1 ст.4 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд").

Правительством РФ таким органом было определено Минэкономики РФ (п.1 Постановления Правительства РФ от 13.10.1999 № 1160 "О контроле за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и координации их проведения"), а затем после упразднения Минэкономики РФ (Указ Президента РФ от 17.05.2000 № 867 "О структуре федеральных органов исполнительной власти") соответствующие функции были переданы в Минэкономразвития РФ (Постановление Правительства РФ от 08.11.2000 № 846 "О внесении изменений в отдельные решения Правительства Российской Федерации").

Кроме того, на практике контролем за правильностью осуществления государственных закупок занимаются Счетная палата Российской Федерации, Представители Президента РФ, прокуратура и иные структуры.

3.8. Кто может быть участником конкурса?

Ответ: При проведении конкурса на закупку продукции для федеральных государственных нужд участником конкурса может быть только поставщик (исполнитель), имеющий производственные мощности, оборудование и трудовые ресурсы, необходимые для производства товаров, работ, услуг (п.1 ст.5 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд").

При наиболее "жестком" толковании указанной нормы это означает, что, например, в конкурсе на поставку товаров могут принимать участие исключительно производители этих товаров, но никак не торговые организации. Такой подход представляется достаточно странным в условиях цивилизованного рынка. Можно, конечно, вспомнить о том, что данная норма была введена в целях предотвращения "накручивания" цены в период бурного роста различного типа "перекупщиков", но в настоящее время она препятствует нормальной работе в первую очередь тех производителей, которые целиком сконцентрировались на производстве и реализуют товар только через дилеров. Имеются неоднократные прецеденты, когда проверяющие обнаруживают указанные "нарушения" и наказывают именно за покупку товаров у дилеров.

В связи с этим многие крупные поставщики и их объединения уже давно указывают на необходимость корректировки указанной нормы. В частности, как отмечают представители РАТСИ, она препятствует проведению конкурсов по выбору генподрядчиков, осуществляющих скорее организационную, а не строительную функцию.

Тем не менее, следует учитывать, что возможно и "мягкое" толкование данной нормы, согласно которому участник конкурса обязан иметь производственные мощности для производства каких-нибудь товаров, работ или услуг, причем совершенно не связанных с предметом конкурса. И, конечно, решение вопроса толкования будет зависеть от того, в чем заинтересован толкователь и от его убедительности.

Также следует отметить, что наличие производственных мощностей является не единственным ограничением для участия в конкурсах. Иностранные поставщики товаров (работ, услуг) могут принимать участие в конкурсе в случае, если производство товаров (работ, услуг) для государственных нужд в РФ отсутствует или экономически нецелесообразно (ст.6 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"). При этом нигде не указано четкого критерия, как определять отсутствие производства товаров (работ, услуг) в России, а тем более их экономическую целесообразность. Это уже не говоря о том, что для выявления этих фактов госзаказчику пришлось бы проводить очень серьезное маркетинговое исследование, возможно

перекрывающее по затратам эффект от проведения конкурса. В результате на практике часто применяют 30% ценовую преференцию отечественным поставщикам.

3.9. Каким образом публикуется извещение о проведении конкурса?

Ответ: В общем случае при проведении конкурса извещение может публиковаться в любом средстве массовой информации. Однако при проведении закупок для федеральных государственных нужд требуется опубликование Извещения в том числе в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти (ст.12 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"). Таким официальным изданием является бюллетень "Конкурсные Торги" (п.2 Распоряжения Правительства РФ от 04.04.2000 № 502-р).

В дополнение к требованиям, установленным к содержанию Извещения в п.2 ст.448 ГК РФ, при проведении закупок для федеральных государственных нужд Извещение должно содержать сведения (ст.12 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ):

- о наименовании и об адресе организатора конкурса;
- об условиях государственного контракта (сведения о виде и количестве поставляемых товаров и месте их доставки, виде работ и месте их выполнения, виде услуг и месте их оказания и другие);
- о сроках поставок товаров (работ, услуг);
- о требованиях к участникам открытого конкурса, установленных организатором открытого конкурса;
- о порядке и месте получения конкурсной документации;
- о размере, о порядке и сроках оплаты участниками открытого конкурса конкурсной документации, если такая плата установлена;
- о порядке, месте и сроках подачи заявок на участие в открытом конкурсе;
- о сроке заключения государственного контракта.

В отношении закупок для нужд субъектов РФ и нужд муниципальных образований единое официальное издание для опубликования Извещений не установлено, поэтому организаторам конкурса следует руководствоваться только региональным либо местным законодательством, соответственно. Хотя следует признать, что зачастую оно отсутствует, и у заказчика есть свободный выбор СМИ для опубликования Извещения.

Кроме того, при проведении закупок определенной продукции могут действовать и дополнительные специальные правила. Так, например, при проведении подрядных торгов в дополнение к вышеперечисленным СМИ требуется опубликовать Извещение также и в "Строительной газете" и газете "Развитие" (п.3.2. Положения о подрядных торгах в РФ, утв. Распоряжением Госкомимущества № 660-р и Госстроя № 18-7 от 13.04.93).

3.10. Каким образом формируется Конкурсная комиссия

Ответ: Решение о победителе конкурса принимается заранее назначенной Конкурсной комиссией (п.4 ст.447 ГК РФ). Персональный состав Конкурсной комиссии определяется организатором конкурса.

При этом при проведении конкурсов на закупку продукции для государственных нужд председателем Конкурсной комиссии должно быть исключительно лицо, прошедшее соответствующую профессиональную переподготовку или повышение квалификации, а сама Конкурсная комиссия должна формироваться преимущественно из числа специалистов, прошедших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в области организации торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд

(Постановление Правительства РФ от 03.09.98 № 1022 "О кадровом обеспечении торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд").

3.11. Надо ли публиковать извещение о результатах конкурса?

Ответ: При проведении закупок для федеральных государственных нужд не позднее чем через 20 дней со дня определения победителя организатор конкурса обязан опубликовать в СМИ информацию о результатах конкурса - о наименовании победителя, о наименованиях и ценах поставляемых им товаров (работ, услуг) (п.5 ст.21 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд").

Указанная информация должна быть опубликована в обязательном порядке в том числе в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти, которым является бюллетень "Конкурсные торги" (п.2 Распоряжения Правительства РФ от 04.04.00 № 502-р). При этом опубликование не требуется, если расходы на него составят более чем 10% установленной госконтрактом цены товара (работы, услуги).

Аналогичная норма содержится и в п. 20 Положения, утвержденного Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305, в котором предусмотрена обязанность Заказчика опубликовать информацию о победителе, хотя при этом порядок опубликования должен был определяться Министерством экономики РФ.

Следует отметить интересную особенность, связанную с возможностью определения нового победителя. А именно, в ст.21 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ предусмотрено, что при наличии определенных условий может быть выбран новый победитель, причем он может быть определен уже по истечении тех 20 дней, которые отводятся на опубликование информации о результатах конкурса. Соответственно, в этой ситуации у организатора конкурса возникает обязанность по опубликованию нового Извещения об результатах конкурса, поскольку данные о победителе и условиях поставки уже изменились. Причем на новую публикацию распространяются все те же требования и правила по опубликованию извещения: не позднее 20 дней с даты определения нового победителя и т.п.

3.12. Каковы особенности проведения закрытого конкурса?

Ответ: Многие уже привыкли к тому, что закрытый конкурс проводится только по согласованию с Минэкономразвития РФ и только в следующих случаях (ст.22 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ):

- предметом государственного контракта являются поставки товаров (работ, услуг) для нужд обороны и безопасности государства в части, составляющей государственную тайну в соответствии с законодательством РФ;
- технически сложные товары (работы, услуги) производятся ограниченным числом поставщиков (исполнителей).

Естественно, при проведении закрытого конкурса Извещение в СМИ не публикуется, а приглашения направляются каждому из участников индивидуально.

Между тем, если читать Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ дословно, то можно увидеть, что размещение заказов может производиться как посредством открытых, так и посредством закрытых конкурсов (п.1 ст.9 Закона). При этом Закон считает открытые конкурсы наиболее предпочтительным способом (п.1 ст.9 Закона), но не обязывает при

отсутствии иных указаний проводить именно их, т.е. Закон *рекомендует* проводить открытые конкурсы, но не запрещает проводить и закрытые конкурсы.

В отношении закрытых конкурсов установлено ограничение только для конкурсов для нужд обороны и безопасности или для сложных товаров. Это ограничение заключается в том, что именно в этих случаях организатор конкурса должен получить согласование с Минэкономразвития (п.1 ст.22 Закона). При проведении же закрытых конкурсов в иных случаях Закон не требует никаких согласований.

Возможно, именно поэтому Минэкономразвития РФ и называет такое большое количество закрытых конкурсов, проведенных без согласования с ним - из 6 875 проведенных в 2002 году закрытых конкурсов с Минэкономразвития РФ согласовано только 75 ! (бюллетень "Конкурсные торги" № 2 за 2003 г.).

3.13. Почему на практике госзаказчику не рекомендуется использовать право на отклонение всех заявок, которое предусмотрено Положением, утвержденным Указом Президента РФ № 305,?

Ответ: Итак, в п.17 Положения об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд, утвержденного Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305, указано, что заказчик *вправе отклонить все заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки в любое время до подведения итогов процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд при наличии соответствующего указания в конкурсной или иной документации.* То есть вроде бы если в Конкурсной документации заказчик предусмотрит такое право, то при полном соответствии конкурсных предложений всем условиям конкурса заказчик вправе отклонить их все (т.е. по сути отказаться от проведения конкурса) без отрицательных для себя последствий.

Однако есть Гражданский кодекс Российской Федерации, имеющий *большую* силу, в котором указано, что организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения конкурса не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов. В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения в более поздние сроки, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб (п.3 ст.448 ГК РФ).

Таким образом, если в извещении (именно в извещении, а не в конкурсной документации) организатор конкурса не предусмотрел иных сроков для возможного отказа от проведения конкурса, то при отклонении всех заявок менее чем за 30 дней до объявленной даты проведения конкурса, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Что касается организатора закрытого конкурса, то он обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов (п.3 ст.448 ГК РФ).

3.14. Какую продукцию можно закупать без проведения конкурса?

Ответ: При проведении закупок федеральных для государственных нужд, как известно, при сумме договора менее 2500 минимальных размеров оплаты труда можно проводить не конкурс, а запрос котировок (п.29 Положения об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд, утвержденного Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305).

Кроме того, имеется еще и Постановление Правительства РФ от 26.09.97 № 1222 "О продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов)", принятое во исполнение п.6 Указа Президента РФ от 08.04.1997 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд".

Постановление № 1222 устанавливает следующий перечень продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения конкурсов:

- драгоценные металлы и драгоценные камни;
- музейные ценности (отдельные предметы и коллекции), раритетные и редкие книги, рукописи, архивные документы на различных видах носителей и другие предметы, в том числе копии, имеющие историческое, художественное или иное культурное значение, взятые государством под охрану как памятники истории и культуры и предназначенные для пополнения музейного, библиотечного, архивного фондов, кино- и фотофонда, а также иных аналогичных фондов;
- продукция государственного телевидения и радиовещания и услуги организаций связи по их распространению;
- работы по поддержанию мобилизационных мощностей;
- отечественные вакцины, включенные в Национальный календарь профилактических прививок;
- продукция, производимая по государственному оборонному заказу, - в случае если отсутствуют претенденты на участие в конкурсе по размещению заказа на производство такой продукции или по результатам проведения указанного конкурса не определен головной исполнитель (исполнитель).

В иных случаях закупка продукции у единственного источника может проводиться только по согласованию с Минэкономразвития, и только в случаях, когда продукция может быть получена только от одного поставщика либо вследствие чрезвычайных обстоятельств или иной срочной потребности применение иных способов размещения заказов нецелесообразно (см. п.30 Положения, утвержденного Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд").

3.15. Как осуществляются муниципальные закупки?

Ответ: В настоящее время единый закон "О муниципальном заказе" отсутствует. Во многих крупных муниципальных субъектах уже разработаны и вступили в силу локальные законодательные акты, регулирующие организацию и проведение закупок для муниципальных нужд. Тем не менее, все эти акты сильно отличаются и по полноте и по качеству регулирования своей предметной области.

Некоторая унификация проявляется в тех случаях, когда в качестве основы для разработки использовали адаптированное Положение о закупках продукции, утвержденное Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд".

Однако очень во многих муниципальных образованиях соответствующие акты до сих пор не только не разработаны, но и не планируются к разработке.

3.16. Можно ли перепродавать информацию о проведении конкурсов?

Ответ: Да, можно. И вот почему.

Как известно, извещение о проведении открытого конкурса организатор открытого конкурса публикует в средствах массовой информации, в том числе в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти (п.1 ст.12 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"). Таким официальным печатным изданием уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего контроль за проведением конкурсов и координацию их проведения, является бюллетень "Конкурсные торги".

Таким образом, целью опубликования извещения в бюллетене "Конкурсные торги" является извещение потенциальных участников конкурса о том, что планируется проведение закупок.

Это означает, что обязанность по опубликованию извещения именно в бюллетене "Конкурсные торги" предназначено для защиты участников рынка от **неполучения** информация, но никак не для **запрета получения** информации иными способами. Поэтому любое информационное агентство вправе получить у организатора конкурса либо из иных источников (включая бюллетень "Конкурсные торги") информацию о проведении конкурса и на возмездной (или безвозмездной) основе передавать ее конечным потребителям.

Данное право перепродажи информации основывается также и на том, что Извещении о проведении конкурса, как сообщение о событиях и фактах, имеющее информационный характер, не является объектом авторского права (ст.8 Закона РФ № 5351-1 от 09.07.1993 "Об авторском праве и смежных правах"), в связи с чем может свободно распространяться любым заинтересованным лицом. Попытка запрета на распространение информации являлась бы нарушением как российского законодательства, так и одного из основополагающих мировых принципов проведения конкурсов – их открытости.

Единственное, о чем следует помнить конечным потребителям информации – это о том, что при получении информации не из "первых рук" – бюллетеня "Конкурсные торги", а у "перепродавца", всегда имеется риск того, что полученная информация не будет соответствовать первоисточнику.

3.17. Может ли ФГУП провести закрытый конкурс для выбора страховой организации с целью заключения договора страхования имущества этого ФГУПа за счет средств, полученных не из бюджета, а из иных разрешенных источников?

Ответ: Возможно, при первоначальном анализе статей, посвященных проведению открытых и закрытых конкурсов, а также ст.2 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд", покажется, что государственные предприятия обязаны проводить открытые конкурсы независимо от источника финансирования - бюджетные или внебюджетные средств [Сноска: Отметим, что поскольку речь идет о не бюджетных средствах, то, естественно, специальные нормы типа ст.13 Федерального закона от 23.06.1999 № 117-ФЗ "О защите конкуренции на рынке финансовых услуг" мы сейчас не рассматриваем].

Однако следует иметь в виду, что термин "внебюджетные" средства в зависимости от контекста может означать как "средства, не имеющие отношение к бюджету", так и средства

государственных внебюджетных фондов. В Федеральном законе № 97-ФЗ говорится именно о последних.

В данной же ситуации, судя по всему, средства получены и не из бюджета, и не из государственных внебюджетных фондов, в связи с чем принцип "источника средств" не накладывает обязанности по применению Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ.

Тем не менее, целесообразно проверить, откуда исходит инициатива по заключению договора страхования. Например, если договор порекомендовало заключить Минимущество РФ, то можно будет говорить о наличии заботы о государственном имуществе со стороны государства. Если же это личное пожелание ФГУПа - то никаких потребностей Российской Федерации здесь нет, и Федеральный закон № 97-ФЗ данную ситуацию не регулирует. Если, конечно, источник средств действительно не имеет отношения к бюджету.

Кроме того, следует учитывать, что имеется вероятность (хотя и малая) наличия каких-либо ведомственных правил по проведению конкурсов конкретно по профилю рассматриваемых ФГУПов. Поэтому для более точного ответа требуется больше информации о самих ФГУПах и о конкретной ситуации.

3.18. Что такое запрос котировок?

Ответ: Федеральные законы, в т.ч. Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд", не содержат упоминаний о запросе котировок.

Напрямую о запросе котировок говорится только в Положении, утвержденном Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305 и в принятых в его развитие нормативных актах, при этом определения указанного понятия там не содержится. Тем не менее, исходя из контекста, можно сделать вывод, что запрос котировок (точнее, запрос котировок цены) – это такой способ заключения договора, при котором у нескольких поставщиков одновременно запрашиваются цены на ясно и однозначно специфицированную продукцию на определенных условиях поставки.

Сам термин является не очень удачным переводом с английского, поскольку обычно под котировками понимаются все-таки усредненные цены за определенный период, а не конкретные цены. Так, например, котировкой является курс ММВБ, но при этом сами сделки по купле-продаже валюты имеют отличные друг от друга цены.

Процедура запроса котировок похожа на упрощенную процедуру закрытого конкурса. Сначала организатор конкурса определяет перечень поставщиков (обычно 3-5), которым будет направлен запрос о ценах. Затем одновременно всем поставщикам направляются письменные запросы с просьбой сообщить цены на требуемую продукцию. Получив ответы от поставщиков (ценовые котировки), организатор конкурса осуществляет их оценку (сопоставление) и определяет выигравшего поставщика. Запрос котировок применяется при небольших по объему закупках стандартизированной простой продукции, прежде всего товаров.

Что касается юридической природы запроса котировок, то, если исходить только из положений ГК РФ, то запрос котировок может быть как приглашением делать оферты, так и являться офертой - в зависимости от того, как этот запрос будет оформлен. Конечно, для заказчика обычно удобней, чтобы это было приглашение делать оферты.

Однако в том случае, когда запрос котировок используется госзаказчиком и производится в соответствии с Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305, то такой запрос котировок, так же как и извещение о проведении конкурса, является офертой, связывающей заказчика обязательством по выбору наилучшего предложения и заключению договора.

3.19. Как обстоят дела с изменением законодательства о государственных закупках?

Ответ: С момента принятия Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" идет работа по разработке нового, улучшенного закона о госзакупках. После нескольких лет проработки, в 2003 году законопроект "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" внесен в Государственную Думу. Законопроект достаточно сильно отличается от действующего.

Так, в законопроекте предусмотрено осуществление закупок способом запроса котировок и приобретения продукции у единственного источника. Кроме того, он распространяется теперь не только на федеральный уровень, но и на региональный. В законопроекте процедуры унифицированы и приведены в соответствие с международным законодательством, прежде всего с типовым законом Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).

В проекте максимально исчерпывающим образом описываются все процедуры, чтобы заказчик не выдумывал их из головы: жестко прописаны порядок формирования конкурсной документации, требования к содержанию конкурсной документации, порядок разъяснения изменений конкурсной документации и т.п.

Сняты действующие ограничения на привлечение иностранных поставщиков, а также посредников, поскольку посредники зачастую предлагают более низкие цены, а цена обычно является очень важным фактором для заказчика. Появился механизм обеспечения заявок на участие в конкурсе. Расширены функции контроля за соблюдением процедуры и др..

Текст проекта закона можно посмотреть, например, здесь: <http://www.legislature.ru/monitor/raznoe/296914-3.html>

3.20. В какой степени Вы советуете при проведении конкурса применять Методические рекомендации Минэкономики РФ от 30.09.97?

Ответ: Начнем с того, что Методические рекомендации по проведению торгов (конкурсов) на закупку товаров (работ), предварительному квалификационному отбору поставщиков (подрядчиков), утверждённые Приказом Министерства экономики Российской Федерации от 30.09.1997 № 117, не прошли согласования в Министерстве юстиции. В связи с этим они могут рассматриваться только как частное мнение данного Министерства, и ни в коем случае не являются обязательными.

Теперь что касается содержательной части.

Как известно, структура Конкурсной документации бывает двух типов: единым текстом и с информационными картами. В первом случае при разработке типового комплекта в нужных местах оставляются пробелы для вписывания конкретных данных. Во втором случае вся Конкурсная документация состоит из двух частей: основной, содержащей общие нормы, и переменной (по терминологии Всемирного банка – информационных карт), содержащей только положения, применяемые именно в данном конкурсе.

Минэкономики РФ построило свои Методические рекомендации как раз по второму типу. Такая структура, возможно, более хороша для унификации, но более сложна для восприятия, особенно при редкой с ней работе. Вполне вероятно, что разработчики выбрали эту структуру только потому, что ее предпочитает Всемирный Банк. Кстати, если уж говорить совсем честно, то Методические рекомендации представляют собой просто дословный перевод Standard Bidding Documents of the World Bank. И, наверное, поэтому в них ничего нет о том, как закупать услуги, как делить единый государственный заказ на отдельные лоты и т.д. и т.п.

В связи с этим, с одной стороны, автор бы не советовал полностью следовать указанным Методическим рекомендациям. Но, с другой стороны, при разработке собственной документации всегда целесообразно изучить Методические рекомендации и взять из них те элементы, которые могут помочь при проведении своих конкурсов.

И, кстати, автору на практике ни разу не встречались конкурсы, полностью проведенные в соответствии с Методическими рекомендациями, хотя отдельные элементы из них и используются.

3.21. Каковы основные причины нарушения правил проведения госзакупок?

Ответ: В общем-то, выявлять и систематизировать причины нарушений начали уже давно. Представляется, что в настоящее время можно выделить следующие основные причины:

1. несовершенство действующего законодательства в области государственных закупок, в т.ч. наличие пробелов и противоречий;
2. недостаточная квалификация специалистов по госзакупкам, что может выражаться, например, в незнании действующего законодательства или непонимании смысла выполняемых процедур и создаваемых документов;
3. незнание поставщиками своих прав и обязанностей, неумение (а зачастую и нежелание) отстаивать свои права;
4. сложное положение с полным и регулярным финансированием государственных нужд;
5. недостаточная эффективность контроля со стороны Минэкономразвития РФ и иных проверяющих органов за деятельностью государственных закупщиков;
6. недобросовестные действия отдельных чиновников, принимающих решения о проведении закупок и выборе победителя.

3.22. Какие нарушения законодательства о госзакупках встречаются наиболее часто?

Ответ: Согласно имеющейся информации, наиболее типичными являются следующие нарушения законодательства.

1. Различные способы сокрытия информации о проведении закупок от поставщиков. Причем сокрытие может быть как явным (неопубликование в бюллетене "Конкурсные торги"), так и неявным (опубликование в Извещении непонятных для большинства поставщиков данных типа "закупка лотов второй очереди программы закупки Министерства X").
2. Установление в конкурсной документации или документации по предварительному квалификационному отбору таких требований к квалификации поставщика, которые не влияют на его возможности по выполнению государственного контракта, но существенно ограничивают конкуренцию.
3. Уменьшение срока подготовки и подачи конкурсных заявок.
4. Конкурсная документация не содержит всех необходимых участникам конкурса сведений, часть необходимой информации организатор конкурса либо забывает указать, либо преднамеренно сообщает только определенному участнику конкурса.

5. Нарушение порядка разъяснений конкурсной документации. Например, разъяснения не даются, даются не полностью или же сообщаются ограниченному кругу поставщиков-участников конкурса.
6. Завышение стоимости конкурсной документации или документации по предварительному отбору по сравнению с затратами организатора конкурса на тиражирование документации (именно тиражирование, а не разработку) и ее доставку поставщикам по почте или курьером.
7. Ограничение прав поставщиков на участие в процедуре вскрытия конвертов с конкурсными заявками либо неполное оглашение информации на процедуре вскрытия.
8. Ведение переговоров с участниками конкурса, направленных на изменение условий конкурсной заявки и/или заключаемого договора, в том числе переговоры по изменению цены.
9. Использование при оценке квалификации поставщиков и их конкурсных заявок критериев и процедур, не соответствующих указанным в конкурсной документации.
10. Нарушение прав поставщиков на получение информации о ходе и результатах конкурса.

3.23. Каким образом можно обжаловать действия организатора или результаты конкурса?

Ответ: В первую очередь, для принятия решения об обжаловании действий организатора конкурса, участник конкурса должен обладать максимально полной информацией о ходе и результатах всех процедур конкурса. Тем более, что обычно получение информации не связано с какими-либо существенными затратами, поскольку взимание платы за информацию действующим законодательством не предусмотрено.

Тем не менее, хотя законодательство и содержит гарантии прав участников конкурса на получение определенной информации, одновременно с этим оно ограничивает их возможности на получение абсолютно полной информации.

Поэтому реализация права на информацию во многом зависит от активности поставщика: существенный объем информации предоставляется только после получения организатором конкурса письменного запроса участника конкурса. Таким образом, участник конкурса должен в первую очередь тщательно изучить действующее законодательство и определить свои права, а затем занять активную позицию и требовать от организатора конкурса предоставления необходимой информации.

При этом следует иметь в виду, что информация, получаемая поставщиком, важна не только в рамках каждого конкретного конкурса, но может влиять на стратегию участия в конкурсах в общем.

Один из основных запросов, которыми может пользоваться участник конкурса – это запрос на разъяснение конкурсной документации. Его важность становится очевидной, если обратить внимание на то, что после окончания срока подачи конкурсных заявок никакие изменения в конкурсную документацию и конкурсную заявку не могут быть внесены. Следовательно, все спорные вопросы могут быть решены только до подачи конкурсных заявок.

Правом на запрос следует пользоваться не только в случае, если в конкурсной документации присутствуют неясные, неоднозначные нормы и требования, но и в случае, если поставщик считает, что его права нарушены.

В последнем случае поставщику в своем запросе следует указать не только ссылку на соответствующий раздел и подраздел конкурсной документации, но и дать подробное обоснование неприменимости этих норм, привести ссылку на действующее законодательство. Также желательно предложить организатору конкурса пути решения проблемы и конкретную формулировку нормы. При таком подходе к решению проблемы очень высока вероятность того, что организатор конкурса согласится внести необходимые изменения в конкурсную документацию, а в случае его отказа и дальнейшего судебного обжалования результатов конкурса грамотный запрос будет являться дополнительным серьезным аргументом в пользу участника конкурса.

Не останавливаясь сейчас на судебном обжаловании, напомним, что Положение, утвержденное Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд", предусматривает механизм административного обжалования действий организатора конкурса. По сравнению с разбирательством через арбитражный суд, этот механизм более простой, дешевый и быстрый. Однако успешность разрешения разногласий зависит прежде всего от доброй воли сторон-участников разбирательства.

Вкратце процедура разрешения разногласий такова:

- участник конкурса направляет жалобу в письменной форме руководителю организатора конкурса или государственного заказчика (если функции организатора конкурса переданы другому юридическому лицу);
- в течение 30 дней со дня получения жалобы либо стороны должны придти к согласию, либо руководитель организатора конкурса или государственного заказчика выносит письменный мотивированный отказ удовлетворить требования участника конкурса;
- если жалоба участника конкурса не удовлетворена, или участник конкурса не согласен с принятыми решениями, он в письменном виде обращается в уполномоченный территориальный орган исполнительной власти или Минэкономразвития России;
- уполномоченный территориальный орган исполнительной власти или Минэкономразвития России вправе принять решения, обязывающие государственного заказчика принять правильное решение, приостановить или отменить процедуру закупки, возместить участнику конкурса понесенные им расходы.

К сожалению, предусмотренный Положением механизм предусматривает существенные сроки принятия решений по жалобе поставщика. Из этого следует, что поставщик в течение нескольких дней после опубликования объявления о проведении конкурса или получения приглашения к участию в конкурсе должен незамедлительно получить конкурсную документацию, тщательно изучить ее, и после обнаружения в ней ошибок и/или нарушений, незамедлительно подать жалобу. А если конкурс уже состоялся, то никакое административное обжалование уже не поможет, поскольку признать конкурс недействительным может только суд.

Отметим, что по ряду причин пока еще как судебное, так и внесудебное обжалование применяется достаточно редко. Основными двумя причинами этого считаются нежелание поставщиков идти на обострение отношений с госзаказчиками и незнание поставщиками своих прав, хотя по сути обе они сводятся к общей безынициативности участника конкурса.

3.24. Какие особенности проведения двухэтапного конкурса?

Ответ: Федеральный закон от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" разрешает проводить двухэтапный конкурс в случаях заключения договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, а также в ситуации, когда организатору конкурса необходимо провести предварительные переговоры с потенциальными поставщиками (исполнителями) в целях определения их возможностей обеспечить государственные поставки (ст. 23 указанного Закона).

Такая норма появилась в связи с тем, что двухэтапный конкурс является оптимальным способом закупки интеллектуальных услуг, услуг по проектированию различных объектов и т.п., особенно когда отсутствует сложившийся рынок продукции, имеются трудности в определении предмета закупки и его технических характеристик, неясен конечный результат и пр.

В отношении порядка проведения двухэтапного конкурса можно отметить, что на первом этапе формулируются основные требования к закупаемой продукции и запрашиваются возможные технические решения у участников конкурса. После их поступления и детального анализа госзаказчик готовит окончательное техническое задание и приглашает участников к подаче предложений, включая уже и финансовую часть.

Именно в связи с особой процедурой двухэтапного конкурса этот способ закупки считается наиболее сложным, и для его проведения обычно необходимо привлечение специалистов наиболее высокого уровня.

3.25. Вправе ли ГУПы принимать участие в конкурсах, проводимых курирующими их Департаментами Министерств?

Ответ: Поскольку данный вопрос возник в связи с внесением Федеральным законом от 09.10.2002 № 122-ФЗ изменений в статью 9 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", то рассмотрим эту статью подробнее.

Согласно новой редакции указанной статьи, при проведении конкурса на закупку продукции для государственных нужд и нужд местного самоуправления не допускается:

- создание преимущественных условий участия в конкурсе, в том числе доступа к конфиденциальной информации, уменьшение платы за участие в конкурсе для отдельных участников конкурса;
- участие в конкурсе организаторов конкурса, их сотрудников и аффилированных лиц;
- осуществление организатором конкурса координации деятельности его участников, в результате которой имеется либо может иметь место ограничение конкуренции между участниками конкурса или ущемление интересов его участников;
- необоснованное ограничение доступа к участию в конкурсе.

То есть не допускается никакой из перечисленных способов ограничения конкуренции. Нарушение данной нормы является основанием для признания судом конкурса недействительным (п.2 ст.9 Закона РСФСР "О конкуренции...").

Остановимся более подробно на запрете участия в конкурсе "организаторов конкурса, их сотрудников и аффилированных лиц". Поскольку не сказано, между кем именно запрещается аффилированность, то возможны следующие толкования запрета аффилированности:

- а) аффилированность между участниками конкурса;

б) аффилированность в паре организатор конкурса - участник конкурса;
 в) аффилированность как между участниками конкурса, так и организатора конкурса с участником, т.е. запрет одновременно как (а), так и (б).

Исходя из комплексного толкования Закона РСФСР "О конкуренции...", в котором говорится о взаимодействии организатора конкурса и его участников, можно сделать вывод о том, что подразумевался запрет аффилированности между организатором конкурса и одним из участников.

При этом, как мы помним, под аффилированными лицами понимаются физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность (ст.4 Закона РСФСР "О конкуренции...").

В частности, к аффилированным лицам относятся лицо или несколько лиц, которые "получили возможность на основании договора или иным образом определять решения, принимаемые другими лицом или лицами, в том числе определять условия ведения другими лицом или лицами предпринимательской деятельности, либо осуществлять полномочия исполнительного органа других лица или лиц на основании договора".

Поскольку в большинстве случаев курирующий Департамент имеет возможность определять решения, принимаемые ГУПом, то они с большой степенью вероятности могут быть признаны аффилированными. И при выборе победителем аффилированного с Департаментом ГУПа при судебном обжаловании конкурс будет признан недействительным. Хотя, конечно же, все зависит от конкретной ситуации.

Но если победителем избран не аффилированный с Департаментом претендент, и результаты конкурса обжалуются на том основании, что в конкурсе приняли участие аффилированные с Департаментом ГУПы (хотя и не победили), то истцу придется потрудиться, чтобы доказать, как это повлияло на права истца.

В отношении того, распространяется ли запрет еще и на аффилированность участников между собой, можно привести разные аргументы. Но представляется, что права независимого участника конкурса не нарушаются, если в нем участвуют несколько аффилированных между собой участников.

Глава 4. Конкурс по выбору аудитора

4.1. Каким должен быть персональный состав Конкурсной комиссии?

Ответ: При проведении конкурса по выбору аудиторской организации для проведения обязательной аудиторской проверки бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности ФГУПа персональный состав Конкурсной комиссии четко определен.

А именно, согласно Правилам проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.06.2002 № 409, и Типовому положению о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита, утвержденному Приказом Минфина России от 31.10.2002 № 107н, в составе конкурсной комиссии должно быть 6 человек.

1. Председатель комиссии – руководитель (генеральный директор) ФГУПа или один из его заместителей.

2. Заместитель председателя комиссии, представитель Министерства финансов Российской Федерации.
3. Секретарь комиссии – представитель организатора конкурса.
4. Представитель Министерства имущественных отношений Российской Федерации.
5. Представитель федерального органа исполнительной власти, осуществляющий координацию и регулирование деятельности в соответствующей отрасли (сфере) управления.
6. Представитель одного из аккредитованных при Министерстве финансов Российской Федерации профессиональных аудиторских объединений – точнее, того из этих объединений, в которое организатор конкурса направит запрос с просьбой представить представителя.

При этом следует обратить внимание на кандидатуру Секретаря Конкурсной комиссии. Дело в том, что поскольку организатором конкурса формально является не сам ФГУП, а его руководитель (т.е. физическое, а не юридическое лицо), то и представителем организатора конкурса может быть любое лицо (вполне возможно, даже никак не связанное с ФГУПом).

Что касается конкурсной комиссии по выбору аудитора для акционерного общества, то согласно указанным документам в ней предусмотрено обязательное участие представителей тех же Министерств. Кроме того, если проводится отбор аудиторских организаций для осуществления аудита кредитной организации, то в состав конкурсной комиссии включается представитель Центрального банка Российской Федерации.

Между тем, при выборе аудитора для акционерного общества максимальное количество членов конкурсной комиссии не ограничено. Это дает возможность назначить в конкурсную комиссию, например, более 10 сотрудников АО, и в этом случае заседание конкурсной комиссии будет правомочным даже при отсутствии всех прямо предусмотренных в Постановлении № 409 лиц, так как согласно п.4 Типового положения о конкурсной комиссии, ее заседание *"считается правомочным при участии в нем не менее двух третей от общего числа ее членов"*. Соответственно, если у акционерного общества есть "свой" аудитор, то при таком составе конкурсной комиссии его победа на конкурсе фактически предрешена.

4.2. Чем регулируется выбор аудиторской организации для проведения аудита ФГУПов и АО, в которых у государства более 25% акций?

Ответ: Ранее выбор аудиторской организации для проведения аудиторской проверки государственного унитарного предприятия осуществлялся в два этапа: сначала МИО РФ проводило конкурс по выбору уполномоченных аудиторских организаций, а затем ФГУПы могли сами выбирать себе аудитора из отобранных уполномоченных аудиторских организаций.

Проведение конкурса по выбору уполномоченных аудиторских организаций регулировалось такими нормативными актами, как:

- Постановление Правительства РФ "Об аудиторских проверках федеральных государственных унитарных предприятий" от 29.01.2000 № 81;
- Распоряжение МИО РФ "Об утверждении порядка проведения конкурса по отбору уполномоченных аудиторских организаций" от 02.08.2000 № 331-р;
- Распоряжение МИО РФ "Об утверждении примерного технического задания на проведение аудиторской проверки федерального государственного унитарного предприятия" от 26.05.2000 № 9-р.

В настоящее время выбор аудитора ФГУПа происходит в ином порядке. А именно, согласно Постановлению Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита", каждый ФГУП (а также акционерное общество, в котором государство владеет более 25 процентов акций) ежегодно проводит самостоятельный и независимый конкурс по выбору аудитора. Проведение данного конкурса регулируется следующими нормативными актами.

№ п/п	нормативный акт	комментарий
1.	Федеральный закон РФ от 14.11.2002 № 161-ФЗ "О государственных унитарных предприятиях"	Подп.16 п.1 ст.20 предоставляет собственнику имущества ГУПа право принимать решения о проведении аудиторских проверок, утверждать аудитора и определять размер оплаты его услуг; в п.1 ст.26 предусмотрено право определять условия обязательной ежегодной аудиторской проверки.
2.	Постановление Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита"	Данным Постановлением утверждены основополагающие "Правила проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов".
3.	Приказ Минфина РФ от 31.10.2002 № 107н "Об утверждении типового положения о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита"	Утверждено "Типовое положение о Конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита".
4.	Распоряжение Министерства имущественных отношений РФ от 30.12.2002 № 4521-р "Об утверждении типового технического задания на проведение обязательного аудита организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, и федеральных государственных унитарных предприятий"	Утверждено "Типовое техническое задание на проведение обязательного аудита организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, и федеральных государственных унитарных предприятий".
5.	Письмо Минимущества России от 06.03.2003 № СК-11/5064 "О направлении конкурсной документации для проведения конкурсов по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного	Неплохой документ, но имеются некоторые несоответствия Постановлению Правительства № 409 (например, в части сроков направления Приглашений), да и

	<p>аудита" (поскольку в справочной правовой системе "КонсультантПлюс", в отличие от системы "Гарант", его нет, то посмотреть текст можно, например, здесь: http://www.mgi.ru/min/struct/fcontrol/p-sk11-5064.htm)</p>	<p>технически на уровне Министерства его можно было бы выполнить более аккуратно (см., например, использование метода "copy-paste" в п.п.4-6 Извещения и др.).</p>
6.	<p>Методические рекомендации для организации работы конкурсных комиссий для проведения конкурсного отбора аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов (утв. Минфином РФ от 24.04.03 № 28-02-05/858)</p>	<p>Весьма своеобразный документ в том, что основная часть – вполне разумная, но прилагающийся пример "Сквозной технологической цепочки" содержит столько противоречий законодательству, что если какой-нибудь ФГУП проведет конкурс в соответствии с этим примером, то результаты этого конкурса запросто будут признаны недействительными. Любопытным автор предлагает хотя бы просто сравнить систему проставления баллов в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 и в соответствии с "технологической цепочкой". Где в Постановлении Правительства есть оценка учредителей на основании справки службы безопасности?! А где в "технологической цепочке" есть оценка образца аудиторского заключения? На основании чего в "технологической цепочке" наименьшей цене присваивают не максимальный балл, а просто не будут рассматривать, если она окажется ниже какого-то взятого "с потолка" уровня? И т.д.</p>
7.	<p>Постановление Правительства РФ от 30.12.2002 № 940 "О полномочиях федеральных органов исполнительной власти по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия"</p>	<p>Правительство РФ определило Минимущество РФ в качестве органа, осуществляющего определение размера оплаты услуг аудитора, и поручило ему в 3-месячный срок разработать и представить в Правительство РФ предложения о порядке осуществления указанных полномочий.</p>

		Однако на сегодняшний день (август 2003 г.) порядок осуществления указанных полномочий отсутствует, в связи с чем действует ранее утвержденный порядок, согласно которому протокол о результатах конкурса является основанием для проведения дальнейшей процедуры заключения договора в соответствии с законодательством РФ (п.13 Правил проведения конкурса, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 12.06.2002 № 409).
--	--	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Автор считает необходимым привести хотя бы беглый юридический комментарий к Постановлению Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита", которое, казалось бы, является основным документом, регулирующим проведение конкурсов. Между тем, по сравнению даже с имеющим многочисленные недостатки законодательством о госзакупках он подготовлен настолько плохо, что очень у многих реакция при его прочтении напоминает реакцию родителей Дяди Федора на его письмо из Простоквашино.

Так, представляется, что при подготовке порядка проведения конкурса по выбору аудитора необходимо хотя бы более-менее представлять соответствующую предметную область. Между тем, авторы данного документа предлагают проводить оценку *"образца аудиторского заключения... содержащего ... показатели и экономические расчеты..., а также сведения о практической пользе"*! Для тех, кто не понял, поясним: по результатам аудиторской проверки, согласно Стандартам аудиторской деятельности, готовится два документа – аудиторское заключение и аудиторский отчет. Аудиторское заключение представляет собой краткий несколькостраничный документ, предназначенный для пользователей финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц, и в жестко стандартизированной форме выражающий мнение аудитора о достоверности этой отчетности (см. Правило (стандарт) № 6 "Аудиторское заключение по финансовой (бухгалтерской) отчетности", утв. Постановлением Правительства РФ от 23.09.2002 № 696).

Аудиторский отчет – это уже детальный (может состоять из нескольких сотен страниц) документ, содержащий подробные сведения о ходе аудиторской проверки, отмеченных отклонениях от установленного порядка ведения бухгалтерского учета, существенных нарушениях подготовки бухгалтерской отчетности и т.п. Соответственно, *"показатели и экономические расчеты"* могут быть только в аудиторском отчете, а в аудиторском заключении они отсутствуют. Однако, как было указано выше, их оценку Постановление Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 требует проводить при рассмотрении именно аудиторского заключения.

Что касается полученной пользы, то она не только никогда не содержится в аудиторском заключении, но и не может в нем содержаться, поскольку эта польза будет выявлена уже после того, как данное аудиторское заключение будет сдано Заказчику. Хотя, конечно, по результатам аудиторской проверки польза может быть очень существенной: могут иметь место предложения по более эффективному использованию внутренних резервов организации, выявление причин потерь, наличие предложений по упорядочению

взаимоотношений с контрагентами по расчетам, упорядочение расчетов с бюджетом по налоговым и неналоговым платежам и др. А если же речь идет о пользе в виде выявленных в ходе аудиторской проверки и исправленных аудируемым лицом ошибок, то такие сведения, согласно тем же Стандартам аудиторской деятельности, в аудиторский отчет не включаются, поскольку к моменту его сдачи эти ошибки уже исправлены.

И какой результат такой безграмотности? Очень простой: или аудиторская организация с нарушением всех Стандартов аудиторской деятельности готовит полностью удовлетворяющее Постановлению Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 аудиторское заключение, либо организатор конкурса идет на формальное нарушение Постановления Правительства РФ от 12.06.2002 № 409, и под аудиторским заключением подразумевает совокупность аудиторского заключения и аудиторского отчета.

Теперь посмотрим на Постановление Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 с точки зрения специалиста по проведению конкурсов. Что мы видим? Закрепленная в нем методика оценки совершенно не позволяет выбрать наиболее подходящую аудиторскую организацию для проведения аудита именно данного предприятия. Так, в методике отсутствует (!) оценка собственно аудиторской организации, ее опыта, репутации, финансовой устойчивости и т.п.; не предусмотрено соотнесения масштабов аудиторской организации и аудируемого лица; более половины баллов за оценку Технического предложения отводится на оценку образца аудиторского заключения, которое зачастую не дает никакого представления о реальном качестве проведения аудита; весовые соотношения оценки Технического и Финансового предложений соотносятся как 60:40, что недопустимо для закупки интеллектуальных услуг и т.д. и т.п.

В итоге возникают ситуации, когда небольшая аудиторская организация за счет демпинговых цен (часто ли в госзакупках возникает разброс цен в 5-8 и более раз?) и представления формального образца аудиторского заключения выигрывает конкурс, но затем отказывается подписывать протокол проведения конкурса и, соответственно, договор, на заявленных ею же самой условиях, а требует, чтобы с ней как с победителем заключили договор, но уже по реальным рыночным ценам.

Бывают, правда, за счет непроработанности документации и обратные ситуации, когда организатор конкурса при заключении договора с победителем требует (иногда за определяемую самим организатором конкурса дополнительную оплату, а иногда даже за ту же цену) включить в предмет договора не только проведение обязательной аудиторской проверки, но и, например, налоговый аудит, аудит по международным стандартам и т.д.

В Постановлении Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 не прописаны права организатора конкурса на отклонение заявок участников, не соответствующих предъявленным требованиям или не представившим необходимые документы; не предусмотрена хотя бы минимальная отчетность организатора конкурса перед проигравшими участниками; при проведении конкурса оценка зачастую производится не в соответствии с критериями, установленными Постановлением Правительства РФ от 12.06.2002 № 409; не соблюдается порядок вскрытия Технических и Финансовых предложений и т.д. и т.п.

Так что, судя по всему, несмотря на сильное желание аудиторской общественности не "выносить сор из избы", имеется большая вероятность возникновения ряда судебных дел по признанию результатов конкурсов по выбору аудитора недействительными (уж если только Минфин РФ фиксирует нарушения в каждом десятом конкурсе, то сколько этих нарушений на самом деле?). И, соответственно, признанию недействительными заключенных по их результатам договоров.

Правда, утешает то, что в настоящее время активно готовятся изменения в Порядок проведения конкурсов, включающие изменение соотношения весов Технического и

Финансового предложений, антидемпинговую защиту при оценке Финансовых предложений, определение критериев выбора СМИ для печати Извещений и др.

4.3. Какие могут быть санкции за не проведение обязательного аудита?

Ответ: Российское законодательство предусматривает случаи, в которых проведение аудиторской проверки бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций обязательно. Так, согласно подп.3 п.1 ст.7 Федерального закона от 07.08.2001 № 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности", проведение аудита обязательно в случаях, если объем выручки организации от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за один год превышает в 500 тысяч раз установленный законодательством минимальный размер оплаты труда или сумма активов баланса превышает на конец отчетного года в 200 тысяч раз установленный законодательством минимальный размер оплаты труда.

За неисполнение указанного требования Федеральный закон "Об аудиторской деятельности" предусматривает возможность несения уголовной, административной и гражданско-правовой ответственности (ст. 21), однако при этом в самом законе санкции не предусмотрены, т.е. данная норма является отсылочной и соответствующие санкции надо искать в иных нормативно-правовых актах.

Анализ законодательства показывает, что прямых санкций за непроведение обязательного аудита в настоящее время нигде не предусмотрено. Тем не менее, непроведение обязательного аудита может повлечь за собой ряд негативных последствий.

Так, к обязанностям организации как налогоплательщика, относится представление в налоговый орган не только налоговых деклараций, но и бухгалтерской отчетности (подп.4 п.1 ст.23 НК РФ). Аудиторское заключение, подтверждающее достоверность бухгалтерской отчетности организации, если она в соответствии с федеральными законами подлежит обязательному аудиту, входит в состав бухгалтерской отчетности этой организации (подп. "г" п. 2 ст. 13 Федерального закона от 21.11.96 № 129-ФЗ "О бухгалтерском учете").

В связи с этим непредоставление в налоговые органы бухгалтерской отчетности без аудиторского заключения в случае, когда предусмотрено проведение обязательного аудита, может быть расценено как непредставление в налоговые органы документов, необходимых для осуществления налогового контроля, что влечет ответственность как организации по ст.126 НК РФ в виде наложения штрафа в 50 рублей, так и должностных лиц организации – в виде наложения штрафа от трех до пяти минимальных размеров оплаты труда (ст.15.6 КоАП РФ).

Между тем, уже при подготовке данной книги к печати стало известно, что Госдума РФ на заседании 07.10.2003 приняла в 1-ом чтении поправки в Кодекс об административных правонарушениях, устанавливающие ответственность за уклонение организаций или индивидуальных предпринимателей от проведения обязательного аудита. В соответствии с законопроектом, уклонение организации или индивидуального предпринимателя от обязательного аудита "влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 40 до 50 минимальных размеров оплаты труда, на юридических лиц - от 500 до 1000 минимальных размеров оплаты труда".

4.4. Насколько правомерно снятие с конкурса ввиду несвоевременного предоставления документов?

Ответ: Рассмотрим конкретный пример. В извещении о проведении конкурса указан перечень документов, которые должен представить участник конкурса, установлен срок для

их предоставления и указано, что в случае их непредставления конкурсная заявка будет отклонена.

Однако участник конкурса один из документов - справку об отсутствии задолженности по налогам - не представил, а вместо него представил документ о запросе данной справки из налоговой инспекции. Собственно справку об отсутствии задолженности по налогам налоговые органы выдали участнику конкурса на несколько дней позже срока, установленного для подачи документов на конкурс. Организатор конкурса принял решение об отклонении данного участника от участия в конкурсе. Правомерно ли он это сделал?

Например, по мнению участника конкурса, поскольку он принял все необходимые меры к получению требуемого документа, то при проявленной им степени заботливости и осмотрительности у него отсутствует вина в непредставлении в срок данной справки. Более того, последующее предоставление справки подтверждает, что участник конкурса на дату вынесения решения о снятии с конкурса отвечал всем критериям, предъявляемым к участникам. В связи с этим отклонение его заявки организатором конкурса неправомерно.

Между тем, в таких (и аналогичных) ситуациях следует иметь в виду, что наличие либо отсутствие вины (равно как и заботливости и осмотрительности) роли не играют. Значимым фактором является только исполнение либо неисполнение условий конкурса. Естественно, при соответствии этих условий законодательству.

В связи с этим, если условиями конкурса требуется предоставление именно справки из налоговых органов, а не просто говорится о том, что участник конкурса должен не иметь задолженности по уплате налогов (что можно подтвердить, например, справкой от самого участника конкурса), и такая справка вовремя не предоставлена - то это означает непредставление участником конкурса требуемого комплекта документов, что влечет за собой правомерное отклонение такого участника от участия в конкурсе.

4.5. Каковы особенности проведения конкурса по выбору аудитора?

Ответ: В отличие от конкурсов по выбору поставщика продукции для государственных нужд, конкурсы по выбору аудиторов проводятся самими предприятиями, специалисты которых в подавляющем большинстве не проходили никакого повышения квалификации. А поскольку эти конкурсы проводятся только раз в год, то у этих специалистов отсутствует не только теоретическая подготовка, но и даже хотя бы какое-нибудь практическое представление о конкурсах.

Как результат, сотрудники, проводящие конкурсы по выбору аудитора, зачастую вообще не имеют представления о том, что же такое конкурс и как его следует проводить. В итоге это в лучшем случае приводит к терминологическим "ляпам" (например, организатор одного конкурса назвал конкурсной документацией тот комплект документов, который должен был быть представлен участником конкурса в составе Технического предложения), а в худшем – к фактическому проведению конкурса под руководством одного из участников конкурса, которого в итоге неожиданно для себя организатор конкурса и выбирает победителем. При этом организатор конкурса даже не подозревает, что такая помощь участника по меньшей мере некорректна.

При проведении конкурса по выбору аудитора организатор конкурса зачастую не предоставляет никакой информации об аудируемом предприятии, что приводит к повышенной неопределенности при определении объемов работ и возможной цены. С одной стороны, формально организаторы конкурса этим ничего не нарушают, и обжаловать конкурс на этом основании нельзя. Но с другой стороны, сами того не подозревая, они нарушают основные принципы всех конкурсов: принципы прозрачности, равноправия и открытой конкуренции, поскольку очевидно, что аудиторские организации, ранее

работавшие с данным предприятием (особенно это относится к режимным предприятиям) обладают такой информацией, которая дает им несомненное конкурентное преимущество.

Перечисление особенностей можно было бы продолжить, но автор полагает, что ситуация и так уже понятна. А если к этому еще добавить и, мягко говоря, несовершенство нормативной базы по проведению конкурсов по выбору аудитора, то последствия оказываются иногда даже трудно предсказуемыми.

Глава 5. Коммерческие торги

5.1. Какое законодательство регулирует проведение торгов коммерческими организациями?

Ответ: В настоящий момент нормативные акты, регулирующие организацию конкурсов, существуют только в отношении госорганов. Для негосударственных организаций все нормативное регулирование исчерпывается всего тремя статьями (447-449) ГК РФ. Тем не менее, постепенно в современной России формируются определенные стандарты проведения торгов. В связи с этим рекомендуем перед подготовкой конкурсной документации внимательно изучить хотя и необязательное для вас, но полезное законодательство по организации закупок для государственных нужд, а также соответствующую практику.

Правда, нет правил без исключений.

Во-первых, иногда коммерческая организация, не относящаяся к госзаказчикам, может иметь какую-либо государственную ведомственную принадлежность, и на нее могут распространяться ведомственные правила проведения торгов. В качестве примера можно привести Правила проведения подрядных конкурсов (торгов) на строительство и реконструкцию объектов топливно-энергетического комплекса в РФ, утвержденные Минэнерго РФ 01.09.2000, являющиеся обязательными для всех предприятий и организаций, входящих в систему Минэнерго России.

Во-вторых, если конкурс проводит субъект естественных монополий, то ему Постановлением Правительства РФ от 13.10.99 № 1158 «Об обеспечении экономически обоснованных принципов формирования цен на продукция (услуги) субъектов естественных монополий» рекомендовано осуществлять закупки продукции для собственного потребления в соответствии с порядком, предусмотренным для размещения заказов для государственных нужд.

Однако бывает, что при проведении конкурса коммерческая организация в своей конкурсной документации указывает, что-нибудь типа того, что *"конкурс проводится в соответствии с Методическими рекомендациями о порядке проведения конкурсов на выполнение работ, оказание услуг в строительстве и жилищно-коммунальном хозяйстве в Российской Федерации МДС 80-17.01"* и т.п. И если эта фраза уже появилась, то организатор конкурса обязан проводить конкурс полностью в соответствии с указанным им самим нормативным актом, как бы ему это не было неудобно. В противном случае любой из участников конкурса вправе обжаловать результаты конкурса в судебном порядке и признать конкурс и заключенный по его результатам договор недействительными, как проведенные в нарушение утвержденной конкурсной документации.

5.2. Зачем коммерческой организации нужно проведение торгов?

Ответ: Масштабы закупок крупных компаний настолько велики, что любая их типовая затрата обходится им в копейку. Будь то закупка канцелярских принадлежностей для сотрудников или сырья для производства. Поэтому перед руководителями таких организаций всегда стоит вопрос, как выбрать оптимального контрагента?

Обычно в качестве контрагента выбирается уже проверенная компания. Если таковая отсутствует, то на основе каких-то критериев (чаще всего субъективных) отбирается новый контрагент.

На практике для типовых товаров наиболее объективным способом выбора оптимального контрагента обычно является рассылка возможным поставщикам запросов цен на интересующую продукцию. При этом осуществление запросов цен может быть как в виде рассылки письменных документов, так и путем обзванивания поставщиков по телефону. С точки зрения законодательства о проведении конкурсов рассылка письменных документов с запросами цен есть не что иное, как запрос котировок.

Данный метод размещения заказа (или выбор контрагента по договору) действительно является очень удобным, но только для стандартных товаров или услуг, которые в достаточном количестве присутствуют в продаже, и для которых имеется сложившийся рынок.

Если же закупается сложная продукция, либо цена не является единственным определяющим критерием (например, от контрагента требуется определенная квалификация или наличие особых кадровых возможностей), то поиск контрагента способом запроса котировок уже не даст нужного результата. В данной ситуации для заключения наиболее эффективного договора как раз и потребуются проведение торгов. При этом в данном случае термин «торги» автор использует в широком смысле этого слова как любой из способов заключения договора на конкурентной основе.

Так, в зависимости от ситуации и потребностей организации, наиболее подходящим способом может оказаться не только конкурс, как наиболее привычный способ для госзакупок, но и, например, торги в форме последовательных переговоров с возможными претендентами, запрос предложений и др.

5.3. Как организовать работу конкурсной комиссии в коммерческой организации?

Ответ: В соответствии с пунктом 4 статьи 447 ГК РФ, победителя конкурса среди всех возможных претендентов должна выбирать конкурсная комиссия, которая заранее назначается организатором конкурса.

Чтобы грамотно и обоснованно выбрать в качестве победителя конкурса действительно оптимального претендента, в составе комиссии должны быть владеющие информацией менеджеры, которые могут правильно оценить ситуацию и представленные документы. С другой стороны, загружать этих же менеджеров рутинной работой по подготовке конкурса (рассылкой документации и т. п.) будет очень неэффективно. Следовательно, кроме конкурсной комиссии, имеет смысл создать также и рабочую группу, на которую будет возложена техническая часть по подготовке к конкурсу.

Но при этом надо учесть, что человеку, совершенно незнакомому с организацией и проведением конкурса, достаточно сложно сразу воспринять всю информацию и действовать так, чтобы результаты его деятельности соответствовали интересам компании. Поэтому правильным решением будет создать рабочую группу как постоянно действующий рабочий орган. Или, например, можно часть членов рабочей группы, принимающих основные

решения, задействовать на постоянной основе, а остальных членов привлекать по мере необходимости.

Кроме рабочей группы, для помощи конкурсной комиссии в рассмотрении конкурсных заявок иногда могут понадобиться эксперты в каких-то областях. Эти эксперты могут консультировать членов конкурсной комиссии, оказывая таким образом влияние на принятие решения - в этом случае их мнение будет носить только опосредованное значение.

Возможны и иные варианты, когда, например, эксперты будут входить в состав конкурсной комиссии либо конкурсная комиссия в соответствии с предоставленными ей полномочиями наделит экспертов правами принятия окончательных решений.

5.4. Как рекомендуется регламентировать работу по проведению конкурсов?

Ответ: Отметим, что для небольших компаний проведение конкурсов занятие редкое. А потому для них нет особой необходимости в разработке какой-то общей обязательной документации по организации и проведению конкурсов. В каждом конкретном случае можно готовить конкурсную документацию индивидуально.

Если же речь идет о серьезной большой фирме, со многими структурными подразделениями, то рекомендуем продумать общие правила (стандарты или рекомендации) по их проведению. В этом случае сотрудникам не придется каждый раз "изобретать велосипед". При этом оптимальной представляется форма комплексного документа - назовем его Методическими рекомендациями, которые будут содержать как указания сотрудникам, так и типовые правила и формы для проведения конкурсов.

Сразу в отдельную часть или даже отдельным документом имеет смысл выделить порядок формирования конкурсной комиссии и рабочей группы, а также регламент проведения их заседаний. Особое внимание надо уделить при этом заседанию по рассмотрению конкурсных заявок как важнейшему этапу проведения конкурса. Возможно, на первый взгляд процедурные моменты могут показаться не очень существенными. Однако очень многие судебные иски к организатору конкурса основываются именно на несоблюдении установленных процедур или на их неустановленности.

Основную часть Методических рекомендаций следует сделать двухуровневой. Первый уровень – прямые указания для своих сотрудников, как поступать в той или иной ситуации (например, где и как опубликовать извещение о проведении конкурса). Второй уровень – формы документации, необходимой при проведении конкурса. Это могут быть бланки и формы извещения о проведении конкурса, формы конкурсной документации, различных журналов и протоколов.

При подготовке первого уровня Методических рекомендаций следует помнить, что это будет прямым указанием к действию в соответствующей ситуации. А потому лучше достаточно подробно расписать все возможные действия сотрудников, а также выходы из различных нестандартных ситуаций. Вместе с тем, при описании процедурных моментов не нужно перегибать палку и без прямой на то необходимости ограничивать возможности принятия исполнителями самостоятельных решений.

Второй уровень Методических рекомендаций может быть разработан как для проведения достаточно обобщенных конкурсов (например, просто для закупки товаров), так и для проведения вполне конкретных конкурсов для заключения каких-то специфических договоров (например, на покупку гаражей в Крыму). Кроме того, целесообразно сразу же подготовить и типовые договоры, заключаемые с победителем конкурса.

В связи с большим разнообразием заключаемых договоров и целей проведения конкурса, конкретное содержание и структура Методических рекомендаций должны

разрабатываться для нужд каждой фирмы индивидуально, используя имеющийся опыт и наработки по закупкам продукции для государственных нужд, а также учитывая специфику фирмы.

В заключение следует отметить, что, несмотря на некоторую сложность заключения договоров путем проведения конкурсов, и на необходимость некоторых дополнительных финансовых затрат на их подготовку и проведение, общая экономическая выгода от заключения договоров путем проведения конкурсов составляет в среднем порядка 8-12 процентов.

5.5. Какие особенности организации закупок в холдинге?

Ответ: Основной особенностью является порядок взаимодействия между материнской компанией холдинга и ее дочерними организациями, каждое из которых является самостоятельным юридическим лицом.

Как показывает опыт, регламентация системы закупок в холдинге в целом обычно осуществляется путем издания приказов и распоряжений руководства материнской компании, в которых устанавливаются права и обязанности для ее дочерних обществ.

Указанные документы имеют различную правовую природу, в зависимости от того, является ли участие материнской компании в дочерних обществах 100-процентным или нет.

Для дочерних обществ, в уставном капитале которых участие материнской компании составляет 100%, указанные документы представляют собой письменные документы, выражающие волю материнской компании как единственного участника (акционера).

Однако, поскольку издание соответствующих приказов и распоряжений не предусмотрено в перечне компетенции общего собрания акционеров (п.1 ст. 48 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», п.11 Обзора практики разрешения споров, связанных с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность (приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 № 62)), а общее собрание акционеров не вправе рассматривать и принимать решения по вопросам, не отнесенным к его компетенции указанным Федеральным законом (п.3 ст. 48 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»), то данные приказы и распоряжения не могут выступать в качестве решений материнской компании как единственного Акционера дочерних акционерных обществ. Регулирование прав и обязанностей таких дочерних обществ в части закупок может осуществляться, например, путем утверждения советом директоров дочернего общества соответствующих актов, при условии включения полномочия об утверждении таких актов в компетенцию совета директоров дочернего общества (ст. 48, подп. 18 п.1 ст. 65 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»).

В случае, если дочерняя компания является обществом с ограниченной ответственностью, то такие Решения материнской компании будут правомерными при одновременном соблюдении следующих условий:

- вопросы, по которым приняты данные решения в форме приказов и распоряжений, включены в компетенцию участника уставом дочернего общества, как и формы принимаемых решений (подп. 13 п.2 ст. 33 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»);

- приказы и распоряжения выданы уполномоченными лицами материнской компании (ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»);
- в приказах и распоряжениях содержится прямое указание о том, что данные акты приняты в отношении дочернего общества;
- приказы и распоряжения направляются дочернему обществу для исполнения.

Для дочерних обществ, в уставном капитале которых участие материнской компании преобладает, но не является стопроцентным, указанные документы представляют обязательные для исполнения указания, выдаваемые материнской компанией как основным обществом этим дочерним обществам.

Действующее в настоящее время законодательство РФ предусматривает выдачу одним хозяйственным обществом, имеющим преобладающее участие в уставном капитале другого хозяйственного общества, обязательных для исполнения последним указаний (ст. 105 ГК РФ, ст. 6 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», ст. 6 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

При этом следует учитывать, что только Федеральный закон «Об акционерных обществах» предусматривает случаи, когда материнская компания имеет право давать дочернему обществу такие указания, а именно, когда это право предусмотрено в договоре с дочерним обществом или уставе дочернего общества (п.3 ст. 6).

ГК РФ и Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» не содержат правил, определяющих, в каких случаях основное (материнское) общество имеет право давать указания дочернему. В силу этого возникает пробел в праве при взаимоотношениях основного общества и дочернего общества, созданного в форме ООО.

Между тем, согласно п.1 ст. 6 ГК РФ данный пробел может быть ликвидирован путем применения к обществам с ограниченной ответственностью правила, изложенного в п.3 ст. 6 Федерального закона «Об акционерных обществах», по аналогии закона.

При этом следует учитывать, что издание основным обществом указаний, обязательных для исполнения дочерним, должно осуществляться органами или лицами основного общества, уполномоченными на совершение таких действий.

Вследствие этого издание приказов и распоряжений уполномоченными лицами материнской компании, представляющих собой такие указания для дочерних обществ, в уставном капитале которых материнская компания имеет преобладающее участие, соответствует действующему законодательству РФ при условии включения в уставы этих дочерних обществ положений, предусматривающих право материнской компании давать дочернему обязательные для исполнения последним указания.

С другой стороны, возможность одновременного существования норм, устанавливающих права основного общества давать дочернему обязательные для исполнения указания, и норм, устанавливающих систему органов дочернего общества и определяющих компетенцию каждого из них, может породить правовую коллизию и неопределенность в вопросе о приоритете применения этих норм. Оптимальным выходом из указанной ситуации представляется заключение между основным и дочерним обществом договора о разграничении полномочий с определением четких прав и обязанностей сторон.

5.6. Что такое способ запроса предложений?

Ответ: Коммерческая организация, в отличие от госзаказчика, не обязана выбирать контрагента именно на конкурсной основе. В связи с этим она может использовать любой из возможных способов выбора на конкурентной (не конкурсной, а именно конкурентной)

основе: конкурс (разного типа), аукцион (разного типа), запрос котировок, запрос предложений и др.

Еще раз вкратце напомним, чем они отличаются.

Конкурс и аукцион – строго регламентированные процедуры, при объявлении которых у организатора возникает обязанность по их проведению и выбору победителя. При этом на конкурсе победителем признается участник, предложивший наилучшие условия, а на аукционе – наилучшую цену.

При проведении запроса котировок организатор конкурса формулирует почти все необходимые условия будущего договора, и направляет возможным контрагентам запрос на их котировки (значения) какого-либо пока не определенного параметра – обычно цены продукции. Договор заключается с тем претендентом, который предложил наилучшие котировки. В упрощенном варианте запрос котировок проводится путем запроса прайс-листов на интересующую продукцию и выбора наилучшей цены.

Запрос предложений очень похож на проведение конкурса, но у организатора не возникает никаких обязанностей перед участниками, и форма представления предложений зачастую существенно менее формализована. Утрированно запрос котировок можно определить как вопрос *"Возможно, мне понадобится купить такой-то товар. Если кто-то готов его продать, направляете мне свои предложения. Но при этом я не обещаю, что обязательно приму чье-либо предложение либо вообще куплю указанный товар"*.

Правда, по документированности и сложности процедур выбора качественный запрос предложений может быть даже серьезней, чем проведение конкурса.

Выбор конкретного способа выбора контрагента на конкурентной основе в первую очередь зависит от преследуемых целей, каковыми могут быть снижение цены, прозрачность процедуры для начальства (в т.ч. головной компании), дополнительный пиар и т.д.

Глава 6. Арбитражная практика

6.1. Когда стала формироваться арбитражная практика по обжалованию результатов конкурсов?

Ответ: Как известно, основополагающие нормы гражданского законодательства о проведении торгов как способа заключения договора сформулированы всего в трех статьях ГК РФ - в ст.447-449 ГК РФ.

В одной из указанных статей (а именно, в п.1 ст.449 ГК РФ) содержится очень важная норма о том, что торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица. И хотя ГК РФ (точнее, его первая часть, содержащая данную статью) был введен в действие с 1 января 1995 года, достаточно активно указанная норма стала применяться на практике только с 1998 года.

Наверное, вначале казалось, что данные нормы реально могут применяться только для инвестиционных конкурсов и конкурсов, проводимых в порядке исполнительного производства. Однако в этот период как раз развивается законодательство о конкурентных государственных закупках (Указ Президента РФ от 08.04.97 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд" и др. Сноска: Подробнее см., например, "Организация и проведение конкурсов на закупку продукции для федеральных государственных нужд" под ред. В.И.Смирнова. М., 2001.), одним из основных положений которого является требование о размещении государственных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд путем проведения конкурсов.

Кроме того, в этот же период принимаются и иные нормы, содержащие требования о проведении торгов:

- ст. 37 Федерального закона от 24.04.95 № 52-ФЗ "О животном мире" содержит требование о том, что при наличии нескольких претендентов получение долгосрочной лицензии на пользование животным миром должно производиться на основании конкурсов;
- ст. 57 Федерального закона от 16.07.1998 № 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" содержит требование о проведении публичных торгов при продаже заложенного имущества;
- ст. 34, 43 и др. Лесного кодекса РФ посвящены порядку предоставления участков лесного фонда в аренду или пользование на основании конкурсов и аукционов;
- п.9 ст.1 Федерального закона от 02.01.2000 № 20-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О недрах" вводит порядок проведения конкурсов или аукционов на право пользования участками недр;
- и др.

И, в добавление к этому, крупные хозяйствующие субъекты также начинают понимать выгоду заключения договора путем проведения конкурса, который позволяет им заключить договор на намного более выгодных условиях, чем при простых переговорах с одним контрагентом.

Как результат, происходит серьезный рост количества проводимых торгов. Однако наряду с этим растет и количество недовольных качеством проведения торгов и их результатами. Соответственно, постепенно начинает формироваться и судебная практика.

6.2. Во время проводившегося Вами семинара Вы говорили, что у вас есть примеры (в том числе в личной практике) успешного обжалования результатов конкурсов. Не могли бы рассказать о них?

Ответ: Автор и иные сотрудники Аудиторской и консалтинговой группы "РСМ Топ-Аудит" принимали непосредственное участие в нескольких судебных делах по признанию конкурса недействительным, и во всех случаях судебное решение было в нашу пользу.

Приведем два примера, в одном из которых мы сами были участниками конкурса и выступали в качестве истца, а в другом случае представляли интересы победителя торгов (ответчика) в суде на основании договора с ним.

Пример 1. Акционерное общество (не будем сейчас упоминать его название, но знающие люди помнят это дело, прозвучавшее еще в 1999 году) провело конкурс по выбору аудиторской организации для проведения аудиторской проверки своей бухгалтерской отчетности. Был выбран победитель.

Нами как участником конкурса был подан иск к организатору конкурса на основании целой совокупности нарушений, допущенных во время проведения конкурса. Так, во время проведения конкурса и принятия решения Конкурсная комиссия отступила от критериев, установленных в Объявлении о проведении конкурса и в Положении о конкурсе, а победителем были предложены не лучшие условия. Кроме того, Положением о конкурсе было предусмотрено участие в комиссии представителей Совета директоров и коллегии представителей государства – основного акционера компании. Однако в работе комиссии они не участвовали. Таким образом, фактически решение было принято руководством компании без проведения конкурса. Был допущен и ряд иных нарушений.

Судом было вынесено решение о признании конкурса недействительным. Также был признан недействительным и договор на оказание аудиторских услуг, заключенный между акционерным обществом и победителем конкурса.

Особенностью данного судебного разбирательства было то, что изложенное нами юридическое толкование причин, по которым конкурс может быть признан недействительным, оказало существенное влияние на формирование соответствующей судебной практики.

Пример 2. По другому делу наши специалисты выступали на стороне ответчика – победителя аукциона по продаже нежилого помещения. Иск был заявлен о признании недействительным Протокола о результатах аукциона.

Наши представители в судебном заседании показали, что истец не представил доказательств, свидетельствующих о нарушении закона при подписании Протокола, а ссылки истца на нормы закона, якобы нарушенные при подписании Протокола по результатам аукциона, не могут быть применены в настоящем деле.

По результатам рассмотрения Арбитражный суд отказал истцу в иске, а апелляционная инстанция подтвердила сделанные в первой инстанции выводы.

6.3. Можете ли Вы прислать типовой образец искового заявления о признании результатов конкурса на поставку продукции для госнужд недействительными?

Ответ: Исковые заявления всегда нами готовятся индивидуально, с учетом специфики ситуации, поэтому типового образца представить не можем. Правом же предоставления Вам судебных документов, подготовленных для конкретных клиентов, автор не обладает.

Если Вас интересует понимание специфики обжалования результатов конкурса, то для того, чтобы ее понять, порекомендуем ознакомиться с соответствующей арбитражной практикой. Имейте в виду, что такая практика содержится не только в правовых базах (Гарант, Консультант), но и в Интернете. Например, по адресу http://www.msk.arbitr.ru/pract/court/A40-14834_02-83-167/decision.htm находится Решение Арбитражного суда г. Москвы от 09.08.2002 № А40-14834/02-83-167 по обжалованию открытого конкурса на разработку, внедрение и сопровождение аппаратно-программного комплекса первичной обработки материалов Всероссийской переписи населения 2002 года.

Кроме того, в любом случае рекомендуется помнить, что суды неохотно признают конкурсы недействительными по одному конкретному основанию, а предпочитают, чтобы был выявлен целый ряд нарушений. В связи с этим при подготовке искового заявления следует очень внимательно проанализировать все имеющиеся документы по проведению конкурса как на соответствие действующему законодательству, так и на внутренние противоречия, а также на соответствие фактически осуществленных организатором конкурса действий этим документам.

6.4. Что такое конкурс в понимании судов?

Ответ: Как известно всем практикам, при проведении конкурса сначала готовится конкурсная документация, потом дается объявление, принимаются конкурсные предложения, из них выбирается наилучшее и с его подателем заключается договор.

Однако как воспринимают суды теоретическую основу всех указанных действий? Например, если опубликовано объявление о проведении конкурса, то возникают ли у

организаторов конкурса какие-либо обязанности в отношении подателей предложений, или это "просто ни к чему не обязывающая информация"?

Так, в одном из наиболее ранних дел о признании конкурса недействительным организатор конкурса утверждал, что он проводил что-то типа маркетингового исследования, и никаких обязательств после публикации объявления у него не возникло. Однако участник конкурса сумел доказать судам первой и апелляционной инстанции, что между организатором конкурса и лицами, приславшими заявки на участие в конкурсе, возникли правовые обязательственные отношения, и конкурс был признан недействительным. Несмотря на то, что кассационная инстанция по ряду причин направила дело на новое рассмотрение (Постановление ФАС Московского округа от 28.04.1999 № КГ-А40/1110-99), затем конкурс все равно был признан недействительным.

В другом деле истец обратился с иском о признании недействительной сделки - извещения о проведении открытых торгов. В этом случае уже суду пришлось объяснять истцу, что извещение о проведении торгов не является односторонней сделкой, создающей права и обязанности сторон, а потому она и не может быть признана недействительной. При этом суд первой инстанции квалифицировал публикацию извещения о торгах как подготовительный этап по организации и проведению торгов, не имеющую признаков сделки. Однако Федеральный арбитражный суд указал, что приглашение на участие в торгах любого, кто согласен на предложенные условия и отзовется на объявление, является публичной офертой (Постановление ФАС Московского округа от 15.12.1999 № КГ-А40/4076-99).

После опубликования извещения и получения предложений у организатора конкурса возникает обязанность рассмотреть предложения и выбрать победителя. При уклонении победителя конкурса от выполнения этих обязанностей участник конкурса может подать в суд иск об обязании совершения указанных действий (Постановление ФАС Московского округа от 09.01.2002 № КА-А40/7874-01). В частности, при отказе организатором конкурса принять решение об утверждении результатов конкурса на право пользования недрами, спор также подведомствен арбитражному суду, поскольку этот спор носит экономический характер и возник между двумя юридическими лицами, в рассматриваемом случае - Правительством субъекта РФ и организацией - победителем конкурса (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.09.2001 № А26-2999/01-02-01/0).

Как известно, протокол проведения конкурса имеет силу договора (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 23.10.2001 № А13-2825/01-06), т.е. выбор победителя и подписание соответствующего протокола означает, что между организатором конкурса и победителем возникают определенные права и обязанности. В большинстве случаев они заключаются во взаимной обязанности по заключению договора (Постановление ФАС Московского округа от 20.07.1999 № КГ-А40/2249-99).

И в такой ситуации решение конкурсной комиссии об аннулировании протокола конкурса, принятое без согласия победителя конкурса, *"не может являться юридически значимым обстоятельством, прекращающим действие протокола"*. Поэтому при отказе организатора конкурса от подписания договора, который предусмотрен в протоколе, победитель может заявить иск о понуждении заключения такого договора (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 18.03.1999 № А56-19950/98).

По результатам конкурса заключается договор, основанный на Положении о конкурсе, конкурсном предложении победителя и протоколе об итогах конкурса. Поэтому в этом договоре не обязательно заново перечислять все существенные условия, а достаточно сделать ссылку на вышеуказанные документы (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 03.09.1998 № А56-6266/98).

Торги являются оспоримой сделкой. Впервые данный вывод сделан в п. 27 Постановления Пленума ВАС РФ "О некоторых вопросах практики разрешения споров,

связанных с защитой права собственности и других вещных прав" от 25.02.1998 № 8, а затем многократно повторен Федеральными арбитражными судами (см., например, Постановления ФАС Московского округа от 27.12.2000 № КГ-А40/5832-00; ФАС Московского округа от 13.06.2000 № КА-А40/2192-00 и др.).

Основным следствием сделанного вывода является то, что срок исковой давности составляет 1 год. Например, данное заявление было сделано судом в ответ на попытку истца применить срок исковой давности в 10 лет (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 02.10.2001 № А56-9002/01). Аналогичные положения нашли свое отражение в Постановлениях ФАС Московского округа от 16.09.2001 № КГ-А40/4236-01 и ФАС Северо-Западного округа от 13.12.2000 № А56-2039/99. Такой специальный срок исковой давности по заявлению стороны был применено и в Постановлении ФАС Московского округа от 05.05.1998 № КГ-А40/836-98.

Вторым следствием является то, что несоответствие торгов закону, Положению и т.п. не влечет признания торгов ничтожной сделкой (Постановления ФАС Московского округа от 16.09.2001 № КГ-А40/4236-01 и ФАС Северо-Западного округа от 20.11.2001 № А56-11126/01).

Однако нет правил без исключений. Так, торги, проведенные на основании фактически утратившего силу исполнительного листа, являются ничтожной сделкой (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 06.06.2000 № А56-25694/99)

Следует иметь в виду, что не любые торги регулируются статьями 447-449 ГК РФ. Например, если результатом проведения торгов является не заключение гражданско-правового договора, а предоставление специального государственного разрешения (лицензии), то к таким торгам статьи 447-449 ГК РФ не применяются (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20.03.2001 № А26-3419/00-01-09/163).

6.5. В каких случаях на практике торги могут быть признаны недействительными?

Ответ: Торги могут быть признаны недействительными при установлении судом факта грубых нарушений правил проведения торгов, а также таких нарушений, которые могли привести к неправильному определению победителя, в частности, при незаконном отказе в участии в конкурсе или аукционе, либо в случае допущения злоупотреблений судебным приставом или покупателем (Постановления ФАС Московского округа от 04.04.2001 № КА-А40/1349-01 и ФАС Московского округа от 10.12.2001 № КГ-А40/7047-01).

В наиболее ранних делах по признанию торгов недействительными суд считал, что ни несоблюдение объявленных условий конкурса (Постановление ФАС Московского округа от 28.04.1999 № КГ-А40/1110-99), ни нарушение местного Положения об их проведении (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 09.09.1999 № А56-3547/99) не являются причиной признания торгов недействительными, т.к. ни то, ни другое не является нарушением закона.

Основаниями признания торгов недействительными в то время могли быть только прямые нарушения. Например, такие, как опубликование объявления о проведении торгов только за 3 дня, нарушения при оформлении акта наложения ареста на имущество и акта передачи арестованного имущества на реализацию (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 01.12.1999 № А44-1867/99-С12), нарушение срока извещения о проведении торгов и правил о внесении задатка (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 27.06.2000 № А05-7581/99-432/18).

Однако в дальнейшем суд стал более внимательно подходить ко всем деталям и процедурам проведения конкурса. Так, например, в одном деле аукцион был признан недействительным, поскольку не было предусмотрено Положением о порядке проведения

лесных аукционов (утверждено Приказом Федеральной службы лесного хозяйства России от 11.08.1997 № 99) устного соревнования между претендентами, предложившими одинаковую цену (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 03.04.2001 № А56-21773/00).

В другом деле неправильный состав Конкурсной комиссии, заключающийся в несоответствии Постановлению Правительства РФ от 03.09.1998 № 1022 "О кадровом обеспечении торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд" и Приказу о назначении Конкурсной комиссии, привел к направлению дела на новое рассмотрение (Постановление ФАС Московского округа от 19.09.2001 № КГ-А40/5102-01).

А когда, кроме несоответствия состава и численности Конкурсной комиссии (что было расценено судом как подведение итогов конкурса неправомочным органом), были и другие нарушения, то конкурс был признан недействительным самой кассационной инстанцией (Постановление ФАС Московского округа от 23.07.2001 № КА-А40/3717-01).

Кроме того, суды постепенно осознали, что организатор конкурса должен действовать в соответствии с заранее утвержденной процедурой, в том числе и Положением о проведении конкурса.

Например, уже в Постановлениях ФАС Московского округа от 20.03.2002 № КА-А40/1401-02 и ФАС Северо-Западного округа от 05.02.2002 № А05-3298/01-196/13 суды отмечают, что организатор конкурса обязан исполнять положение о проведении конкурса. Например, в одном из указанных Постановлений было сказано, что если в положении о проведении конкурса указано, что конкурс считается несостоявшимся, только если предложения ни одного из претендентов не отвечают условиям конкурса, и при этом иных оснований для признания конкурса несостоявшимся не предусмотрено, то решение организатора конкурса о признании конкурса "несостоявшимся, поскольку условия конкурса неоднозначно регламентируют определение победителя, в связи с чем экспертной комиссией приняты два взаимоисключающих решения" должно быть признано судом недействительным (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 05.02.2002 № А05-3298/01-196/13).

Если же организатор конкурса изменяет условия проведения конкурса, то он должен продлить срок предоставления заявок, чтобы участники конкурса успели внести изменения в свои предложения (Постановление ФАС Московского округа от 23.07.2001 № КА-А40/3717-01).

Следует иметь в виду, что не любое нарушение процедуры приводит к признанию конкурса недействительным. Так, судом было указано, что ссылка истца на то, что вскрытие конвертов с предложениями участников конкурса без их участия повлекло ограничение его прав, не может рассматриваться как безусловное основание к признанию конкурса недействительным (Постановление ФАС Московского округа от 08.11.2001 № КА-А41/6292-01).

С другой стороны, возможный вывод о признании торгов недействительными только в случае нарушения правил процедуры их проведения также является ошибочным. А именно, как следует из статьи 449 ГК РФ, торги могут быть признаны судом недействительными в случае нарушения правил, установленных законом. Например, при нарушении требования Федерального закона РФ от 21.07.1997 № 119-ФЗ "Об исполнительном производстве" (далее - Федеральный закон "Об исполнительном производстве") о том, что продажа недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 06.03.2002 № А05-9605/01-596/16; Постановление Президиума ВАС РФ от 25.04.2000 № 9003/99).

Соответственно, при отсутствии у лица, проводившего реализацию имущества на торгах, лицензии на осуществление операций с недвижимостью, такие торги признаются

недействительными и применяется двусторонняя реституция (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 24.06.2000 № А13-825/99-16).

Если же судом не были проверены обстоятельства, подтверждающие наличие у организатора торгов права на совершение операций с недвижимостью и заключение с этой организацией соответствующего договора, то дело направляется на новое рассмотрение (Постановление ФАС Московского округа от 28.02.2002 № КГ-А40/781-02).

Все вышеуказанные правила о проведении торгов относятся как к обычным торгам, так и к повторным. Никаких специальных правил для их проведения законодательством не установлено (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 01.12.1999 № А44-1867/99-С12). Поэтому при нарушении требований ст.448 ГК РФ повторные торги и заключенный в результате их проведения договор признаются недействительными (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 18.02.2002 № 4846).

Отметим, что несостоявшиеся торги не могут быть признаны недействительными ввиду отсутствия предмета спора (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20.02.2001 № А56-23030/00).

6.6. Есть ли особенности признания недействительными торгов, проводимых в рамках исполнительного производства?

Ответ: Торги, проводимые в рамках исполнительного производства, наиболее часто признаются недействительными по двум причинам.

Во первых, если взыскание обращено на имущество должника, относящееся к третьей очереди, при наличии у него денежных средств, достаточных для погашения долга (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 22.11.1999 № А56-14606/99), либо просто когда не было проверено наличие у него имущества первой и второй очереди, так как все это является нарушением Федерального закона "Об исполнительном производстве" (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 06.06.2000 № А56-25694/99).

Во вторых, при наличии какого-либо запрета на проведение торгов. При этом запрет может быть как прямо выражен в определении арбитражного суда (Постановление ФАС Московского округа от 18.02.2002 № КГ-А40/419-02), так и быть неявным. Например, это может быть получение уведомления от Федеральной службы по делам о несостоятельности и финансовому оздоровлению о рассмотрении вопроса о возбуждении дела о банкротстве должника (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 08.01.2002 № А56-24225/01); наличие приостановки исполнительного производства, которая должна повлечь приостановку проведения торгов, осуществляемых в рамках этого исполнительного производства (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 08.01.2002 № А56-24225/01); признание описи и ареста объекта торгов незаконными (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15.01.2002 № 3859); проведение торгов в период рассмотрения арбитражным судом дела о признании должника банкротом (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 23.10.2001 № А13-2825/01-06) и т.п.

Еще одним из оснований недействительности торгов, хотя и достаточно редко принимаемым во внимание арбитражными судами, являются нарушения, допущенные при определении цены продаваемого объекта (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15.01.2002 № 3859).

Иногда срок проведения торгов по принудительной реализации имущества превышает 2 месяца. Однако нарушение этого двухмесячного срока, предусмотренного Федеральным законом "Об исполнительном производстве", не является основанием для признания договора купли-продажи недействительным (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 14.10.1999 № А13-2651/99-12).

В другом деле суд первой инстанции сделал вывод о прерывании этого срока по причине приостановления исполнительного производства, в связи с чем, по мнению суда, оспариваемые торги были проведены в пределах 2-х месячного срока. Однако ФАС указал, что этот вывод суда не основан на законе, т.к. суд первой инстанции не указал, на основании какой нормы права он сделал вывод о прерывании срока проведения торгов (Постановление ФАС Московского округа от 28.02.2002 № КГ-А40/781-02).

Что касается наличия права на реализацию имущества, то, в соответствии с п.2 ст.295 ГК РФ предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество без согласия собственника. Но данное правило не может применяться при обращении взыскания на имущество при его принудительной продаже (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 02.10.2001 № А56-9002/01).

С другой стороны, в случае ареста имущества взыскатель не является обладателем имущественного права на это имущество, поэтому принятое взыскателем (налоговой полицией) без согласия собственника решение о проведении реализации имущества в виде закрытого аукциона противоречит п.4 ст.447 ГК РФ (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 24.06.2000 № А13-825/99-16).

6.7. Какие практические последствия влечет признание торгов недействительными?

Ответ: В соответствии с п.2 ст.449 ГК РФ признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги (Постановление Президиума ВАС РФ от 07.12.1999 № 5354/99; Постановления ФАС Московского округа от 16.04.2001 № КГ-А40/1597-01; ФАС Московского округа от 07.03.2001 № КГ-А40/784-01; ФАС Северо-Западного округа от 29.02.2000 № А05-5527/99-326/17 и др.).

Дополнительное требование о признании договора недействительным, при уже признанном факте недействительности торгов, несостоятельно (Постановления ФАС Московского округа от 16.04.2001 № КГ-А40/1597-01; ФАС Северо-Западного округа от 29.02.2000 № А05-5527/99-326/17).

Если, с другой стороны, итоги конкурса не были признаны недействительными, то нельзя говорить и о недействительности заключенного по их результату договора. Данный вывод первоначально был сделан Федеральным арбитражным судом Московской области (Постановление ФАС Московского округа от 05.05.1998 № КГ-А40/836-98), а позднее поддержан и ВАС РФ (Постановление Президиума ВАС РФ от 07.12.1999 № 5354/99).

Когда в дальнейшем истцы пробовали оспорить не торги, а лишь договор, заключенный по их результатам, суд указывал, что *"до признания в судебном порядке торгов недействительными не может быть признан недействительным и сам договор"* (Постановления ФАС Северо-Западного округа от 08.01.2002 № А42-5237/01-14; ФАС Северо-Западного округа от 20.11.2001 № А56-11126/01; ФАС Северо-Западного округа от 02.10.2001 № А56-9002/01).

Поскольку признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги (п. 2 ст. 449 ГК РФ), то, как указала кассационная инстанция, согласно ст. 17 Федерального закона РФ от 21.07.1997 № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" отсутствуют основания для государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и, соответственно, для выдачи свидетельства, удостоверяющего произведенную государственную регистрацию.

В результате суд кассационной инстанции поддержал решение суда апелляционной инстанции о признании недействительным свидетельства о государственной регистрации

права собственности на спорное здание магазина (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 01.12.1999 № А44-1867/99-С12).

Однако бывает так, что при признании торгов недействительными суд не разрешает вопрос о договоре купли-продажи, заключенного с победителем торгов и о применении соответствующих последствий, предусмотренных законом. В такой ситуации, по мнению Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа, само по себе признание торгов недействительными не решает вопроса о восстановлении нарушенного права. Как результат, дело направляется на новое рассмотрение (Постановления ФАС Северо-Западного округа от 30.10.2001 № А56-15758/01; ФАС Северо-Западного округа от 28.01.2002 № А42-5824/01-21; ФАС Северо-Западного округа от 08.01.2002 N 3706).

Последствия недействительности договора, заключенного по результатам конкурса, должны применяться только между сторонами договора (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 04.06.2001 № А44-2887/99-С6)

Признание недействительными торгов по реализации имущества предпринимателя без образования юридического лица, произведенных в рамках исполнительного производства, означает, что он не должен нести расходы по вознаграждению организатора торгов (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20.02.2002 № А44-2071/01-С6).

6.8. Какие практические последствия влечет признание недействительными торгов, связанных с выдачей или аннулированием лицензии?

Ответ: При признании конкурса недействительным, выданную лицензию обязан аннулировать орган, ее выдавший (Постановление ФАС Московского округа от 23.11.2001 № КА-А40/6822-01). При этом у участника конкурса отсутствует право на обращение в арбитражный суд с иском об обязании органа исполнительной власти аннулировать выданную третьему лицу - победителю конкурса – лицензию (Постановления ФАС Московского округа от 03.10.2001 № КА-А40/5516-01; ФАС Московского округа от 23.07.2001 № КА-А40/3717-01).

Что касается требования об обязании организатора конкурса (исполнительного органа) принять решение о предоставлении лицензии, то здесь мнения Федеральных арбитражных судов Московской и Северо-Западной областей расходятся. Так, в Постановлении ФАС Северо-Западного округа указано, что в компетенцию арбитражного суда не входит понуждение исполнительного органа к осуществлению своих функций в рамках предоставленных ему полномочий (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.09.2001 № А26-2999/01-02-01/0).

Однако ФАС Московского округа считает, что если положение о проведении конкурса регулирует порядок лицензирования по итогам конкурса и в этой части не противоречит нормам Федерального закона РФ от 25.09.1998 № 158-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", который не регламентирует порядок лицензирования по итогам конкурсов, то решение суда об обязании оформления истцу лицензии является обоснованным (Постановление ФАС Московского округа от 20.03.2002 № КА-А40/1401-02).

Если конкурс на право пользования недрами проводится по совместному решению Администрации субъекта РФ и Минприроды РФ, то лицензия на право пользования недрами, выданная по результатам конкурса, может быть подписана Администрацией только по согласованию с Минприроды РФ. Поэтому решение Министерства по антимонопольной политике РФ об обязании Администрации самостоятельно утвердить решение по итогам конкурса и подписать лицензию является незаконным (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 05.02.2002 № А05-3298/01-196/13).

6.9. Какие практические последствия в части возможности истребования проданного на торгах имущества влечет признание торгов недействительными?

Ответ: В общем случае истребование имущества из чужого незаконного владения регулируется статьями 301-305 ГК РФ. Однако когда спорное имущество реализовано на торгах, то нельзя истребовать проданное имущество без предъявления иска о признании недействительными торгов и договора, заключенного с лицом, выигравшим торги (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 17.11.1999 № А05-1535/99-93/16). Или, как было сформулировано ВАС РФ, имущество не может быть истребовано у лица, ставшего собственником спорного имущества в результате проведения судебным исполнителем торгов, которые не признаны недействительными по иску заинтересованной стороны (п.22 Обзора практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" - Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 № 59).

Что касается порядка истребования имущества после признания торгов недействительными, то, хотя в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 17.11.1999 № А05-1535/99-93/16 говорится о предъявлении виндикационного иска, уже в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 15.03.2000 № А44-2887/99-С6 указывается, что если торги, проводимые в порядке исполнительного производства, признаны недействительными, то должник вправе обратиться с иском о применении последствий недействительности торгов, а не с иском об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Аналогичный вывод был сделан в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 17.10.2001 № А05-1535/99-93/16.

Правда, при пересмотре Постановления ФАС Северо-Западного округа от 15.03.2000 № А44-2887/99-С6 в порядке надзора ВАС РФ указал, что истец не должен предъявлять новый иск об истребовании имущества в порядке применения последствий недействительности сделки. ВАС РФ обосновал это тем, что истцом заявлен иск о возврате имущества в связи с признанием торгов недействительными. При этом ссылка истца на то, что им заявлен иск о виндикации, не препятствует суду применить при разрешении требований те правовые нормы, которые регулируют данные правоотношения. В результате дело было направлено на новое рассмотрение (Постановление Президиума ВАС РФ от 17.10.2000 № 2868/00).

Однако даже предъявление иска о применении последствий недействительности торгов не всегда позволяет вернуть имущество собственнику. Так, когда имущество организации было передано муниципальному образованию в результате признанных недействительными торгов и договора купли-продажи, Федеральный арбитражный суд отказал собственнику в истребовании имущества на том основании, что приобретенное победителем конкурса имущество вложено в уставные капиталы обществ с ограниченной ответственностью, а изъятие имущества из уставного капитала таких обществ возможно только в случае признания недействительными их учредительного договора и устава (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 17.10.2001 № А05-1535/99-93/16).

6.10. Кто может подавать исковое заявление о признании торгов недействительными?

Ответ: Основанием для признания торгов недействительными являются одновременно как несоответствие законодательству, так и нарушение интересов юридического лица, обратившегося в суд с соответствующим требованием.

Поэтому, как было указано судом кассационной инстанции, при рассмотрении конкретного дела, возбужденного по иску одного из участников конкурса, суд должен

оценивать нарушения порядка проведения этого конкурса лишь с точки зрения влияния таких нарушений на права заявителя. А сам истец должен указать на такие нарушения порядка проведения конкурса, которые поставили истца в худшие условия по сравнению с другими участниками конкурса и привели к утверждению победителем конкурса лица, не имеющего на это законных оснований (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 30.04.2002 № А05-5642/01-344/4).

Например, права участника конкурса не нарушаются тем, что при обращении взыскания на имущество компании была нарушена очередность взыскания. В такой ситуации требование о признании торгов недействительными по основаниям нарушения очередности направлено в защиту интересов компании – должника, тогда как закон не предоставляет истцу (участнику конкурса) таких полномочий, как выступление в защиту интересов других лиц. При таком положении суд кассационной инстанции поддержал отказ нижестоящих судов в удовлетворении исковых требований (Постановления ФАС Северо-Западного округа от 12.02.2002 № А56-24063/01, ФАС Северо-Западного округа от 12.02.2002 № А56-24061/01, ФАС Северо-Западного округа от 12.02.2002 № А56-24060/01, ФАС Северо-Западного округа от 12.02.2002 № А56-24059/01).

В других делах было, например, указано, что права участника конкурса не нарушаются, если решение о победителе конкурса принято по истечении 30 дней с момента его проведения (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20.03.2001 № А26-3419/00-01-09/163), а также подлежала отклонению как не относящаяся к делу ссылка истца на нарушение порядка согласования условий проведения конкурса с рядом министерств (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 30.04.2002 № А05-5642/01-344/4).

В общем случае заинтересованными лицами, которые в соответствии с п. 1 ст. 449 ГК РФ имеют право заявлять иски о признании торгов недействительными, являются лица, участвовавшие в торгах, либо лица, которым было отказано в участии в торгах. Если истец ни к одной из этих категорий не относится, то суд расценивает это как отсутствие нарушений прав истца и отказывает в иске (Постановления ФАС Московского округа от 28.02.2002 № КГ-А41/809-02; ФАС Северо-Западного округа от 26.04.1999 № А56-21934/98; ФАС Московского округа от 23.11.2001 № КА-А40/6822-01; ФАС Московского округа от 10.12.2001 № КГ-А40/7047-01).

В частности, даже если истец и занимался подготовкой заявки, но не подал ее (Постановление ФАС Московского округа от 02.02.1998 № КГ-А40/59-98), или опоздал с подачей заявки (Постановление ФАС Московского округа от 17.07.2001 № КГ-А40/3606-01), или подал заявку, но не был допущен к участию в конкурсе, поскольку не внес предусмотренный Конкурсной документацией задаток, при этом недопущение к конкурсу не оспаривалось (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 05.06.2001 № А56-23934/00), то он также не относится к участникам конкурса или лицам, которым было отказано в участии в конкурсе и его права не нарушаются.

Исключение составляет случай, когда конкурс проводится в порядке исполнительного производства – в этом случае заинтересованными лицами кроме вышеперечисленных могут быть также как должник по исполнительному производству, если действия судебного пристава каким-либо образом нарушили его права (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 08.01.2002 № А56-24225/01), так и иные собственники проданного имущества.

Вместе с тем, заинтересованность истца как собственника реализованного на торгах имущества очень редко не ставится судом под сомнение (Постановление ФАС Московского округа от 18.02.2002 № КГ-А40/419-02). Обычно суд считает, что его заинтересованность не может быть основана только на том, что он является собственником проданного имущества (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 28.01.2002 № А42-5824/01-21), а необходимо установить нарушение его права проведенными торгами (Постановление ФАС Московского округа от 14.06.2001 № КГ-А40/2789-01; ФАС Московского округа от

27.12.2000 № КА-А40/6007-00), иначе он будет признан незаинтересованным лицом и ему будет отказано в иске (Постановление ФАС Московского округа от 15.11.2001 № КГ-А41/6415-01).

Кроме того, если лицо заявляет о наличии иных прав на объект, проданный на торгах, то он должен суметь доказать это, иначе ему будет отказано в иске. Например, такой отказ в иске последовал, например, когда лицо утверждало, что является сособственником проданного имущества (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 01.12.1999 № А56-13909/97). Аналогичная ситуация была и тогда, когда истец ссылаясь на то, что объект конкурса находился у него на праве хозяйственного ведения. Однако, т.к. истец не смог этого доказать, то суд сделал вывод о том, что тем самым истец не доказал и нарушение своих прав и законных интересов (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.02.2002 № А56-25510/01).

Был даже случай, когда суд отказал Российскому фонду федерального имущества в удовлетворении исковых требований о признании недействительным итогов коммерческого конкурса с инвестиционными условиями по продаже акций, и их возврату в федеральную собственность, поскольку у истца отсутствовали полномочия собственника на эти акции по закону либо полномочия владельца по закону или договору с федеральным органом по управлению государственным имуществом, не передававшего ему спорное имущество (Постановление ФАС Московского округа от 04.02.2002 № КГ-А40/53-02).

Таким образом, даже если при проведении торгов имелись такие серьезные нарушения, которые могли бы быть основанием для признания их недействительными, при отсутствии у истца формальной заинтересованности эти нарушения все равно не являются достаточным основанием для признания торгов недействительными.

6.11. Как на судебное решение влияет некорректное размещение извещения о проведении торгов?

Ответ: Одним из стандартных нарушений правил проведения конкурса является несоблюдение порядка извещения о проведении торгов. Тем не менее, в большинстве случаев, включая опубликование в "неправильном" СМИ (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 09.09.1999 № А56-3547/99) или неопубликование в общероссийских СМИ (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20.03.2001 № А26-3419/00-01-09/163), такое нарушение не нарушает прав истца, поскольку он и так узнал о конкурсе и подал заявку. Или, в более общем виде, если участник торгов узнал об их проведении и принял в них участие, то нарушение организатором торгов порядка извещения о проведении торгов не имеет значения (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 25.12.2001 № А56-14850/01), поскольку все принявшие участие в конкурсе были поставлены в равное положение, успели подать заявки на участие в конкурсе в установленные организатором сроки и все они были допущены к его проведению (Постановление ФАС Центрального округа от 24.05.2002 № А68-774/ГП-38/АП-01; Постановление ФАС Северо-Западного округа от 22.01.2002 № А56-16923/01).

Если же истец считает, что ненадлежащим извещением были нарушены его права, то он должен четко указать, в чем именно заключается нарушение его прав (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 22.01.2002 № А56-16923/01).

С другой стороны, если законодательство не содержит специальных указаний о том, в каком печатном органе необходимо помещать извещение о предстоящих торгах, то опубликование информации о проведении торгов в мало распространенной газете не может служить самостоятельным основанием для признания торгов недействительными (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 06.03.2002 № А05-9605/01-596/16).

Имеется и обратный пример, когда в связи с недоказанностью организатором конкурса издания и распространения газеты (в которой было размещено извещение о торгах) в месте нахождения истца и иных регионах РФ, суд кассационной инстанции признал наличие нарушения требований о надлежащем извещении. Дополнительным аргументом в данном деле было ходатайство об отложении торгов в связи с наличием "достоверных сведений" о потенциальных участниках торгов, которые в результате отсутствия информации своевременно не успели внести требуемый для торгов задаток (Постановление ФАС Московского округа от 18.02.2002 № КГ-А40/419-02).

6.12. Требуется ли привлечение победителя в качестве третьего лица?

Ответ: Да, требуется. Так, ранее достаточно частой ошибкой суда было то, что при обжаловании торгов их победитель к участию в деле не привлекался. Между тем, наличие в решении выводов о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является нарушением норм процессуального права и в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации влечет отмену такого решения (Постановление Президиума ВАС РФ от 13.10.1998 № 3784/97).

При этом требуется привлечение победителя и в тех случаях, когда торги признаются недействительными (Постановления ФАС Московского округа от 15.01.2001 № КГ-А40/6160-00; ФАС Северо-Западного округа от 29.02.2000 № А05-5527/99-326/17; ФАС Северо-Западного округа от 20.11.2001 № А56-11126/01), и в тех, когда признаются несостоявшимися (Постановление Президиума ВАС РФ от 13.10.1998 № 3784/97).

Более того, даже если суд первой инстанции подтвердил законность проведения торгов и заключенного по их результатам договора, то все равно рассмотрение дела в отсутствие участника торгов, ставшего победителем, означает принятие решения о правах и обязанностях лица, не привлеченного к участию в деле (Постановление ФАС Московского округа от 28.02.2002 № КГ-А40/781-02).

С другой стороны, в последнее время иногда суд требует привлечения победителя не третьим лицом, а соответчиком, поскольку *"процессуальные права третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, существенно ограничены по сравнению с правами, предоставляемыми сторонам"* (Постановления ФАС Северо-Западного округа от 08.01.2002 № 3706; ФАС Северо-Западного округа от 30.10.2001 № А56-15758/01).

6.13. Каковы особенности принудительной продажи на торгах имущества, не принадлежащего должнику?

Ответ: Для того, чтобы понять специфику данного типа дел, рассмотрим наиболее раннее дело за 1999 год. Фабула этого дела такова: собственник (лизингодатель) передал лизингополучателю судно в эксплуатацию на условиях "бербоут-чартера" с правом последующего выкупа. Затем в рамках исполнительного производства были проведены торги по продаже имущества лизингополучателя, на которых в том числе было продано и данное судно. На момент проведения торгов и на момент подписания акта торгов какие-либо специальные запреты на совершение действий по исполнительному производству в отношении данного судна отсутствовали.

После проведения торгов собственник заявил иск о признании их результатов недействительными и о возврате проданного судна ему как собственнику. Однако суд определил, что победитель, купив спорное имущество на торгах, не знал и не мог знать, что продаваемое судно является собственностью не должника, а иного лица. Следовательно, покупатель является добросовестным приобретателем. В связи с этим, т.к. спорное

имущество выбыло из владения истца по его воле, суд отказал в иске об истребовании имущества (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.04.1999 № 3471).

Затем по аналогичному делу судом кассационной инстанции было указано, что если продано имущество, не принадлежащее должнику, то правила проведения торгов не нарушены, и поэтому признать торги недействительными нельзя. Собственник вправе обратиться с иском об истребовании имущества из незаконного владения лица, приобретшего его по возмездному договору (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 13.12.2000 № А56-2039/99).

Однако, как указал ВАС РФ, если на торгах продано не имущество должника, то это означает нарушение Федерального закона "Об исполнительном производстве", что является основанием для признания торгов недействительными (Постановление Президиума ВАС РФ от 25.04.2000 № 9003/99). Следует отметить, что данное заключение ВАС РФ было сделано не в отношении имущества коммерческой организации, а в отношении государственного (муниципального) имущества, ошибочно реализованного по долгам коммерческой организации, что могло существенно повлиять на принятие ВАС РФ решения.

Что касается вопроса о возврате имущества, переданного покупателю, то, как указал ВАС РФ, его следует рассмотреть в зависимости от того, отвечает ли покупатель требованиям, предъявляемым к добросовестному приобретателю (Постановление Президиума ВАС РФ от 25.04.2000 № 9003/99). Т.е. ВАС РФ разделил вопросы о признании конкурса недействительным и вопросы об истребовании имущества.

Однако, с другой стороны, позднее ВАС РФ указал, что требования о возврате имущества собственнику от покупателя могут быть осуществлены лишь в порядке применения последствия недействительности сделки (торгов) на основании статьи 167 ГК РФ, а не путем виндикации (Постановление Президиума ВАС РФ от 17.10.2000 № 2868/00).

Что касается федеральных арбитражных судов, то ФАС Московского округа повторяет за Президиумом ВАС РФ, что если взыскание обращено на имущество, не принадлежащее должнику, то это значит, что торги проведены с нарушением правил Федерального закона "Об исполнительном производстве", и признает их недействительными (Постановление ФАС Московского округа от 07.03.2001 № КГ-А40/784-01).

В то же время, ФАС Северо-Западного округа в одних делах заявляет, что при признании конкурса недействительным добросовестность приобретателя правового значения не имеет, поскольку иск об истребовании не заявляется (Постановления ФАС Северо-Западного округа от 15.08.2000 № 2333; ФАС Северо-Западного округа от 06.06.2000 № А56-25694/99), а в других отказывает собственнику здания в признании недействительными результатов торгов по продаже имущества, проданного по долгам учредителя собственника, поскольку покупатель здания является добросовестным приобретателем, у которого имущество истребовано быть не может, а признание торгов недействительными при невозможности возвращения проданного имущества не защищает прав собственника (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 18.12.2001 № А56-16853/01).

Возможно, что судебная практика по данному вопросу в ближайшее время станет более унифицированной, поскольку недавно появилось Постановление Конституционного суда РФ № 6-П от 21.04.03, в котором было указано в т.ч., что *"права лица, считающего себя собственником имущества, не подлежат защите путем удовлетворения иска к добросовестному приобретателю с использованием правового механизма, установленного пунктами 1 и 2 статьи 167 ГК РФ. Такая защита возможна лишь путем удовлетворения виндикационного иска, если для этого имеются те предусмотренные статьей 302 ГК РФ основания, которые дают право истребовать имущество и у добросовестного приобретателя (безвозмездность приобретения имущества добросовестным приобретателем, выбытие имущества из владения собственника помимо его воли и др.)"*.

Отметим также, что следует различать иски об обжаловании действий судебного исполнителя при проведении публичных торгов, и иски в защиту права собственности в случае продажи имущества, не принадлежащего должнику. Так, например, может быть ситуация, когда спор первого типа будет подведомствен суду общей юрисдикции, а второго – арбитражному суду (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15.01.1998 № А56-13909/97). При этом отказ в удовлетворении заявления о признании торгов недействительными в народном суде не является препятствием для рассмотрения искового заявления о защите права собственности истца в арбитражном суде (Постановление Президиума ВАС РФ от 27.10.1998 № 3422/98).

6.14. Что суд рассматривает в качестве правомерного основания для отказа в участии в конкурсе?

Ответ: Непредставление участником конкурса хотя бы одного документа из установленных условиями конкурса может быть основанием для правомерного отказа в участии в конкурсе (Постановление ФАС Московского округа от 13.05.1998 № КГ-А40/883-98).

В частности, при проведении аукциона участник аукциона должен подтвердить полномочия своего представителя до начала его проведения. В противном случае, даже если это и было сделано, но позже, решение Конкурсной комиссии о недопуске его к участию в аукционе является обоснованным (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 25.12.2001 № А56-14850/01).

В случае, если участник конкурса не согласен с решением организатора конкурса, он может обжаловать его в арбитражный суд. Например, участник конкурса, чье предложение было отклонено, обжаловал вынесенное организатором конкурса – государственным органом решение как ненормативный акт по ст.13 ГК РФ и суд признал указанное решение недействительным (Постановление ФАС Московского округа от 20.03.2002 № КА-А40/1401-02).

Однако при этом следует иметь в виду, что ответчиком по делу о признании недействительным решения Конкурсной комиссии в части признания конкурсной заявки истца не соответствующей условиям конкурса является не сама Конкурсная комиссия, а юридическое лицо, создавшее эту Конкурсную комиссию (Постановление ФАС Московского округа от 20.03.2002 № КА-А40/1401-02).

Отметим, что не любые нарушения законодательства при оформлении конкурсной заявки влекут отказ в ее принятии. Например, отказ в принятии конкурсной заявки на том основании, что представленные документы о финансовых обязательствах являются недействительными ввиду отсутствия подписей главного бухгалтера (нарушена ст. 7 Федерального закона от 21.11.1996 № 129-ФЗ "О бухгалтерском учете"), суд признал неправомерным.

По мнению суда, предметом регулирования Федерального закона "О бухгалтерском учете", согласно статье 3 этого Закона, являются отношения в сфере обеспечения единообразного ведения учета имущества, обязательств и хозяйственных операций, осуществляемых организациями; составления и представления сопоставимой и достоверной информации об имущественном положении организаций и их доходах и расходах, необходимой пользователям бухгалтерской отчетности. Поэтому нормы права, содержащиеся в указанном Законе, не могут устанавливать основания недействительности действий юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (Постановление ФАС Московского округа от 13.05.1998 № КГ-А40/883-98).

6.15. Каковы особенности подачи иска о признании конкурса недействительным прокурором?

Ответ: В соответствии со статьей 41 АПК РФ 1995 года Сноска: В июле 2002 года был принят новый АПК РФ. Он введен в действие с 01.09.2002 года, за исключением положений, для которых Федеральным законом РФ от 24.07.2002 № 96-ФЗ "О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" установлены иные сроки и порядок введения в действие. прокурор был вправе обратиться в арбитражный суд с иском в защиту государственных и общественных интересов. Иногда прокурор обращался с иском и о признании конкурса недействительным.

В такой ситуации ФАС Московского округа считает, что прокурор должен обосновать, на каком основании и в защиту каких, имеющих отношение к государственным или общественным, интересов хозяйственного общества – российского юридического лица, не являющегося стороной оспариваемой сделки, прокурор обратился в арбитражный суд (Постановление ФАС Московского округа от 14.12.2001 № КГ-А40/7236-01).

Однако ФАС Северо-Западного округа считает, что прокурор вправе предъявить такой иск, так как торги, проведенные с нарушением закона, влекут нарушение государственного и общественного интересов, нарушают права потенциальных участников торгов, не получивших информации об их проведении (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 18.02.2002 № 4846).

Более того, *"вопрос о том, насколько при проведении конкурса нарушаются государственные и общественные интересы, разрешается самим прокурором на стадии предъявления иска в суд и не подлежит проверке арбитражным судом"* (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 02.10.2001 № 2218).

6.16. Каковы особенности судебного рассмотрения конкурсов, проводимых в процессе приватизации (продажи государственного имущества)?

Ответ: Так же как и обычные конкурсы, конкурсы и аукционы по продаже объектов приватизации являются сделками, в результате которых у победителей появляется право на заключение договора купли-продажи указанных объектов, а у фондов имущества или комитетов по управлению имуществом - обязанность заключить такой договор (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.04.2000 № А56-31443/99).

При нарушении законодательства их результаты могут быть признаны недействительными (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.04.2000 № А56-31443/99), а с требованием о признании недействительными результатов конкурса могут обращаться в арбитражный суд как участники конкурса или аукциона, так и лица, которым было отказано в участии в конкурсе (аукционе) (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.04.1999 № А56-21934/98).

Наряду с этим у конкурсов, проводимых в процессе приватизации, имеется ряд особенностей.

Во-первых, расширяется перечень лиц, которые могут обращаться в арбитражный суд с требованием о признании недействительными результатов конкурса: добавляются Правительство РФ, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, соответствующие органы по управлению имуществом продавца имущества, покупатели, органы прокуратуры (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.04.1999 № А56-21934/98).

Во-вторых, результаты конкурса или аукциона могут быть оспорены как путем признания итогов конкурса (аукциона) недействительными, так и путем признания сделки купли-продажи недействительной (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.04.2000 № А56-31443/99).

При этом следует учитывать, что в договорах купли – продажи, заключенных по результатам инвестиционных конкурсов, доминирующая роль принадлежит государству, и поэтому такие договоры не являются обычной гражданско-правовой сделками, в которых участники оборота находятся в равном положении. Особое положение государства в сделках купли - продажи акций приватизируемых предприятий подтверждается и тем, что ему в одностороннем порядке предоставлено право требовать расторжения договора и возврата приватизируемого имущества в государственную собственность. Это право закрепляется в заключаемых договорах купли - продажи акций (Постановление ФАС Московского округа от 06.04.1998 № КГ-А40/582-98).

В третьих, сделки приватизации признаются недействительными в случаях нарушения условий, на которых объект приватизации был приобретен по конкурсу (Постановление ФАС Московского округа от 06.05.1998 № КГ-А40/833-98). Это означает, что если покупатель берет на себя определенные обязательства (например, сохранять профиль продовольственного магазина с соблюдением ассортимента минимума), то их невыполнение признается основанием для расторжения договора купли - продажи приватизированного объекта по требованию одной из сторон (Постановление ФАС Московского округа от 10.12.2001 № КГ-А41/7078-01).

При этом, если сделки по приватизации были заключены после вступления в силу Федерального закона РФ от 21.07.97 № 123-ФЗ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации", то объект приватизации подлежит отчуждению соответственно в государственную и муниципальную собственность безвозмездно (Постановление ФАС Московского округа от 04.03.1998 № КГ-А40/341-98), а если до – то при отчуждении имущества суду следует решить вопрос о компенсации (Постановление ФАС Московского округа от 06.05.1998 № КГ-А40/833-98).

6.17. Каковы особенности судебного рассмотрения споров по торгам, проводимых в целях закупки продукции для государственных нужд?

Ответ: В целом при рассмотрении в арбитражных судах споров, касающихся проведения закупок для государственных нужд, применяются общие правила, указанные в иных разделах настоящего обзора.

Однако имеется и некоторая специфика, обычно связанная с утверждениями участника конкурса о том, что он предлагал более низкую цену, чем победитель. Но на эту тему суды занимают четкую позицию, что цена не является единственным критерием выбора победителя.

Так, предъявив иск к ГУВД МО о признании недействительным протокола конкурсной комиссии о результатах конкурса, истец указывал на допущение нарушений со стороны комиссии при определении победителя конкурса. По мнению истца, он был не признан победителем конкурса необоснованно, поскольку им была предложена самая низкая цена.

Однако судами первой, апелляционной и кассационной инстанции было указано, что при проведении конкурса предлагаемая участниками конкурса цена может не являться главным и определяющим условием для выявления победителя. Победитель конкурса определяется путем оценки совокупности предлагаемых конкурсантами условий, и конкурсная комиссия была вправе при определении победителя исходить не столько из

цены, сколько из результатов предшествующей работы организатора конкурса с его участниками. Истцу было отказано (Постановление ФАС Московского округа от 08.11.2001 № КА-А41/6292-01).

А в другом деле, при наличии условия, что *"выбирается предложение, имеющее наименьшую стоимость, из предложений, удовлетворяющих техническим требованиям в наибольшей степени"* в итоге было выбрано предложение с наибольшей ценой, и суд счел это правомерным (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 17.09.2001 № А42-7236/00-13-1124/01).

С другой стороны, следует иметь в виду, что в случае, если конкурс признается недействительным на основании того, что условия победителя не являлись наилучшими, то суд должен выяснить, на каких условиях проводился конкурс, и что являлось критерием определения победителя. Если арбитражный суд этого не сделает, то ФАС отправит дело на новое рассмотрение (Постановление ФАС Московского округа от 01.10.2001 № КА-А40/5462-01).

Вторым специфичным вопросом при рассмотрении споров, связанных с госзакупками, является анализ того, нарушено ли требование об обязательном проведении конкурса.

Как известно, сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения (ст.168 ГК РФ).

Поэтому если договор на закупку продукции для государственных нужд заключен без проведения конкурса, когда конкурс должен быть проведен и в законодательстве не указано, что этот договор оспорим, то такой договор является ничтожными и любое заинтересованное лицо может предъявить требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки (п.2 ст.166 ГК РФ).

Однако на практике не только таких исков очень мало, но и пока не известно ни одного выигранного судебного дела по применению последствий недействительности ничтожного договора госзакупки, заключенного без проведения конкурса.

Например, в одном деле было установлено, что договор был заключен 06.02.97, то есть до издания Указа Президента РФ от 08.04.97, поэтому суд пришел к выводу, что нет оснований считать его ничтожной сделкой (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 12.09.2000 № 1704).

В другом деле суд указал, что заключение договора без проведения конкурса имело место на основании п. 30 Положения об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд (утв. Указом Президента РФ от 08.04.97 № 305), хотя при этом наличие согласования с Минэкономразвития РФ судом не проверялось (Постановление ФАС Московского округа от 06.11.2001 № КГ-А40/6311-01).

В третьем случае суд выяснил, что спорный договор был заключен не в целях обеспечения государственных нужд (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 07.02.2002 N А56-27648/01).

Как результат, на настоящий момент не известно ни одного положительного судебного дела по применению последствий недействительности ничтожного договора госзакупки, заключенного без проведения конкурса. Очевидно это связано с тем, что проверяющие государственные органы не хотят подавать в арбитражный суд на государственные органы, проводящие закупку. А потенциальные поставщики, даже если бы и хотели этого, не имеют нужной информации.

Хотелось бы также отметить одно неожиданное заключение суда по делу о взыскании денежных средств по государственному контракту, когда судом было заявлено, что поскольку контракт на выполнение работ для государственных нужд был заключен без проведения конкурса, то заказчик правомерно не заплатил за выполненные работы

(Постановление ФАС Северо-Западного округа от 25.12.2001 № А13-5569/01-16). Однако, возможно, отказ во взыскании денежных средств был на самом деле вынесен на основании иных причин, не нашедших в Постановлении своего отражения.

И последний, третий блок вопросов связан с выяснением, является ли оспариваемый договор государственным контрактом (и, соответственно, заказчик – государственным заказчиком) или оспаривается обычный договор между юридическими лицами, поскольку в первую очередь при судебном обжаловании следует выяснить, какое законодательство подлежит применению (Постановление ФАС Московского округа от 29.04.99 № КГ-А40/1122-99).

Например, Арбитражный суд Читинской области отказал в удовлетворении иска о взыскании пени за просрочку оплаты поставленной по госконтракту продукции, т.к. истец не представил доказательства проведения конкурса по размещению заказа для государственных нужд. В связи с чем сделан вывод о том, что заключенный сторонами государственный контракт является *"обыкновенным договором поставки"* (Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 05.01.2000 № А78-1863-17/99-Ф02-2284/99-С2).

В другом деле суд указал, что ответчик (ГНИИ скорой помощи им. И.И.Джанелидзе) не представил доказательств того, что он в рассматриваемом соглашении выступал в качестве госзаказчика или полномочия госзаказчика были переданы ответчику. Не было на это указания и в самом соглашении. Доказательств наличия бюджетного финансирования ответчика для оплаты выполненных истцом работ также суду не представлено. Это означает, что в данном случае ответчику функции государственного заказчика, как того требует действующее законодательство, не передавались. Поэтому доводы ответчика о том, что между сторонами заключен госконтракт, признаны судом неубедительными (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 05.12.2000 № А56-9236/00).

Точно такой же вывод был сделан судом и в другом деле, несмотря на то, что договор не только был заключен на конкурсе, но и в самом договоре стороны называли его государственным контрактом (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 04.12.2000 № А56-12273/00).

Бывает и наоборот, когда организатор конкурса, обладающий статусом федерального органа исполнительной власти, в конкретных отношениях признан судом как *"по существу выполняющий функции заказчика подрядных работ для государственных нужд"* и в спорных отношениях фактически представляющий государство (Постановление ФАС Московского округа от 15.06.2000 № КГ-А40/2223-00).

Можно назвать и иные дела, в которых поднимался данный вопрос (Постановление ФАС Восточно - Сибирского округа от 22.01.1998 № А58-1748/97-Ф02-1425/97-С2-11/77 и др.).

6.18. Каковы особенности судебных споров в отношении конкурсов по представлению лицензий на право пользования недрами?

Ответ: При проведении конкурса по представлению лицензий на право пользования недрами Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 "О недрах" предусматривает сбор за участие в конкурсе (аукционе), который вносится всеми его участниками и является одним из условий регистрации заявки.

Поскольку размер сбора не является совсем мизерным, то естественно, что участники конкурса неоднократно делали попытки вернуть его потом себе. Однако ВАС РФ указал, что данная сумма возврату не подлежит, т.к. участник торгов согласился с суммой сбора, в своих интересах и на свой риск как субъект предпринимательской деятельности добровольно уплатил ее, принял участие в конкурсе и понес материальные затраты.

Кроме того, по смыслу пункта 10.3 Положения о порядке лицензирования пользования недрами, утвержденного постановлением Верховного Совета РФ от 15.07.92 № 3314-1, затраты, понесенные участниками конкурса, не компенсируются (Постановление Президиума ВАС РФ от 09.02.1999 № 2733/98).

Что касается разовых платежей победителя конкурса при получении им лицензии, то в ответ на претензии налоговых органов суд указал, что разовые платежи (бонус подписания) за добычу полезных ископаемых - это не налоги или сборы, а платежи, уплачиваемые по заключенным с организатором конкурсов лицензионным соглашениям, имеющим гражданско-правовой характер (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 12.02.2002 № А05-7455/01-371/22).

6.19. Выявляют ли суды кассационной инстанции процессуальные нарушения при рассмотрении судами первой и второй инстанций дел об обжаловании конкурсов?

Ответ: Обычно утверждения о том, что "судом при вынесении решения нарушены нормы процессуального законодательства" при проверке Федеральными арбитражными судами "не находят своего подтверждения". Так, например, "не нашло подтверждения" утверждение истца, основанное на том, что инвестиционный контракт заключался в период действия запрета на реализацию, передачу и отчуждение спорного имущества согласно определению суда, вынесенного по другому делу (Постановление ФАС Московского округа от 05.05.1998 № КГ-А40/836-98).

В другом деле нарушение норм процессуального права, по мнению истца, выразилось в том, что при принятии решения нарушена тайна совещания. Однако, как сказала кассационная инстанция, "данных о том, что судом нарушена тайна совещания, нет" (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 04.12.2001 № А56-18289/01).

Аналогичный вывод сделан и в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 02.10.2001 № 2218 о том, что "доводы кассационной жалобы о нарушении судом первой инстанции непрерывности судебного разбирательства не подтверждены, а потому нельзя утверждать, что судом нарушены нормы процессуального права".

Еще одним нестандартным процессуальным нарушением было несоблюдение требований Гаагской Конвенции по вопросам гражданского процесса, Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 11.06.1999 N 8, выражающееся в направлении судом извещения о дате и месте рассмотрения спора иностранным юридическим лицам, минуя Минюст РФ. Однако суд, пользуясь частью 1 статьи 6 упомянутой Конвенции о том, что положения статей о порядке извещения лиц, находящихся за границей, не исключают возможности пересылать документы почтой непосредственно заинтересованным лицам (ответчикам и третьим лицам), подтвердил возможность направления извещения о дате и месте рассмотрения спора минуя Минюст РФ (Постановление ФАС Московского округа от 19.02.2002 № КГ-А40/642-02).

6.20. Расскажите еще что-нибудь из судебной практики по обжалованию конкурсов?

Ответ: Если законодательством закреплена обязанность проведения конкурса, а договор заключен без его проведения, то такой договор может быть признан ничтожным (Постановление ФАС Московского округа от 24.08.2001 № КГ-А40/4445-01). Тем не менее, пока такой практики нет, т.к. даже в указанном Постановлении ФАС Московского округа договор не был признан ничтожным на основании того, что хотя законодательство и требует заключать оспариваемый в этом деле договор на конкурсной основе, но при этом отсутствует

утвержденный на федеральном или региональном уровне механизм заключения договора, который предписано установить Правительству.

Достаточно часто организатор конкурса использует такие формулировки в конкурсной документации, которые позволяют ему максимальную свободу действий в конкретной ситуации. В частности, судом была подтверждена правомерность таких положений, как то, что *"отказ в приеме заявки, если она составлена не в соответствии с требованиями, содержащимися в конкурсной документации, а также в случае, если документы ненадлежащим образом оформлены"*, является правом, а не обязанностью Конкурсной комиссии и *"решение конкурсной комиссии принимается путем открытого голосования по результатам обсуждения конкурсных предложений, при этом отчет оценочной комиссии носит рекомендательный характер"* (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.04.1999 № А56-2131/99).

Встречаются дела, в которых основанием для признания торгов недействительными выдвигаются аргументы о наличии главных вещей и их принадлежностей, либо неделимых вещей, при фактической продаже на торгах только части неделимого объекта.

Например, при продаже здания котельной без котельного оборудования истец выдвинул аргумент о наличии неделимой вещи – котельной. Однако суд признал этот довод необоснованным, т.к. материалов дела следовало, что оборудование может быть демонтировано и частью здания не является (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 04.12.2001 № А56-18289/01).

В другом деле утверждение о наличии главной вещи и принадлежностей также было отклонено судом со ссылками на справки БТИ, Москомрегистрации, Москомзема и др. (Постановление ФАС Московского округа от 10.12.2001 № КГ-А40/7047-01).

Для решения конкретного дела всегда требуется определить, какими законами и иными нормативными правовыми актами регулируется вид спорных торгов и соответствие этих торгов законодательству (Постановление ФАС Московского округа от 29.04.1999 № КГ-А40/1122-99). В случае же, если обнаружено нарушение закона, то суд должен указать конкретные нормы и конкретные нарушения (Постановления ФАС Московского округа от 24.08.2001 № КГ-А40/4445-01, ФАС Московского округа от 03.10.2001 № КА-А40/5516-01).

Одним из нестандартных дел, связанных с проведением конкурсов, является дело о возможности отнесения на себестоимость расходов по оплате оформления документов, необходимых для участия в тендере. Как и следовало ожидать, налоговый орган исключил указанные расходы из себестоимости. Однако, поскольку налоговой инспекцией при проверке не исследовался вопрос о связи расходов на участие в конкурсах с осуществлением истцом торгово-закупочной деятельности и получением выручки при тендерных поставках, судом сделан вывод о нарушении налоговой инспекцией положений статьи 101 НК РФ и признании недействительным соответствующего пункта мотивировочной части решения налоговой инспекции (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 13.05.2002 № А56-32594/01).

Продаваемые на торгах товары (акции) могут отсутствовать (быть не зарегистрированными) на момент объявления о проведении конкурса, если они будут к моменту самих торгов (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 12.04.2001 № 4721).

Имеется практика заключения мировых соглашений и по делам о признании конкурсов недействительными. Так, в судебном заседании по делу о признании недействительными торгов по продаже земельного участка и применении последствий недействительности заключенного с победителем торгов договора, стороны заявили ходатайство об утверждении мирового соглашения, и суд это ходатайство удовлетворил. В мировом соглашении, в частности, говорится о том, что (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 05.03.2002 № А56-20551/01):

- торги были совершены без нарушений правил их проведения в строгом соответствии с действующим законодательством, в том числе статьями 447, 448 ГК РФ, и более не оспариваются истцом;
- договор купли-продажи истцом не оспаривается;
- истец также не имеет каких-либо претензий к проведенным торгам в части их подготовки, организации и проведения со стороны организатора конкурса;
- победитель конкурса выплачивает истцу денежную сумму.

Для того, чтобы обжаловать незаконные действия и решения должностных лиц и органов, необязательно ожидать от них активных действий. Как было указано Федеральным арбитражным судом, бездействие является формой пассивного действия, в связи с чем отказ в принятии к рассмотрению искового заявления по основанию отсутствия активных действий должностных лиц неправомерен (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.09.2001 № А26-2999/01-02-01/0).

6.21. Расскажите подробнее о каких-нибудь нашумевших судебных делах по обжалованию результатов конкурсов?

Ответ: Для примера рассмотрим бурно обсуждавшееся в различных средствах массовой информации решение Арбитражного суда города Москвы от 09.08.2002 о признании недействительными открытого конкурса на разработку, внедрение и сопровождение аппаратно-программного комплекса первичной обработки материалов Всероссийской переписи населения 2002 года (Решение Арбитражного суда города Москвы от 09.08.2002 № А40-14834/02-83-167).

Что же произошло во время проведения конкурса?

В бюллетене «Конкурсные торги» от 26.11.2001 Госкомстат РФ опубликовал приглашение к участию в открытом конкурсе на разработку, внедрение и сопровождение аппаратно-программного комплекса первичной обработки материалов Всероссийской переписи населения со сроком принятия заявок до 12⁰⁰ 10.01.2002, и временем вскрытия в 10⁰⁰ 11.01.02 (<http://www.gostorgi.ru/2001/90/90-76.htm>).

Затем в бюллетене «Конкурсные торги» от 14.01.2002 Госкомстат РФ сообщил о внесении изменений в ранее размещенное приглашение к участию в открытом конкурсе. В этом извещении от 14.01.02 дата и время окончания приема заявок указаны как 12⁰⁰ 22.01.02, а дата и время вскрытия конвертов – 10⁰⁰ 23.01.02 (<http://www.gostorgi.ru/2002/93/93-34.htm>).

Вскрытие конвертов в заявками на участие в конкурсе состоялось в 10⁰⁰ 23.01.02. Ни одна из заявок при вскрытии отклонена не была.

После вскрытия конвертов конкурсная комиссия поручила экспертной группе в двухнедельный срок рассмотреть заявки на соответствие требованиям конкурсной документации и при необходимости запросить дополнительную информацию.

На заседании конкурсной комиссии от 08.02.2002 было признано, что заявка ЗАО «КРОК Инкорпорейтед» соответствует требованиям конкурсной документации, а участник - требованиям, установленным заказчиком. Заявки иных участников конкурса отклонены на основании сообщений о результатах работы экспертной группы.

Решением конкурсной комиссии ЗАО «КРОК Инкорпорейтед» признано выигравшим открытый конкурс.

Затем организатор конкурса опубликовал объявление в бюллетене «Конкурсные торги» от 25.02.02 о том, что победителем конкурса 23.01.02 стало ЗАО «КРОК Инкорпорейтед» (<http://www.gostorgi.ru/2002/96/96-024.htm>).

Казалось бы, в целом (за исключением отдельных недочетов, типа неуказания в извещении времени и места проведения конкурса) все нормально – объявили о проведении конкурса, продлили его, потом рассмотрели предложения и выбрали победителя.

Однако когда один из участников конкурса (ЗАО «Аби Софтвр Хаус») подал иск о признании его недействительным, начали обнаруживаться интересные данные и своеобразное толкование им судом.

Во-первых, суд отметил, что вместо указания в извещениях на место и время проведения конкурса были указаны место и время вскрытия конвертов с конкурсными заявками (нарушение п.2 ст.12 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"). При этом суд почему-то не заметил, что хотя время в извещениях и отсутствовало, но место проведения конкурса в извещениях было указано.

Во-вторых, сообщение организатора конкурса (Госкомстата РФ) о *"внесении изменений в ранее размещенное приглашение"* с указанием новой даты вскрытия конвертов с заявками суд расценил как объявление о новом конкурсе на том основании, что в этом новом сообщении не было прямо сказано о *"продлении срока подачи заявок"* и что уже подавшим заявки участникам конкурса не было направлено уведомлений о продлении срока их подачи (п.3 ст.16 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ).

В-третьих, исходя из того, что извещение от 14.01.02 означает объявление о новом конкурсе, организатором конкурса был нарушен срок подачи заявок, составивший менее 45 дней (п.1 ст.16 Федерального закона от 06.05.99 № 97-ФЗ).

В четвертых, по результатам работы экспертной комиссии было принято решение о том, что только заявка ЗАО «КРОК Инкорпорейтед» соответствует требованиям конкурсной документации, а заявки иных участников конкурса были отклонены. Поэтому финансовое предложение рассматривалось только у одного участника.

Такой порядок рассмотрения конкурсных заявок был признан судом противоречащим ст.11, 33 Закона, т.к., по мнению суда, содержит в себе как элементы предварительного отбора участников открытого конкурса, так и элементы двухэтапного конкурса, о чем не было сообщено заранее.

В пятых, в положении о проведении конкурса установлен определенный порядок голосования. Отсутствие сведений о процедуре открытого голосования в протоколах позволило суду сделать вывод о невозможности считать решения конкурсной комиссии принятыми большинством голосов.

В шестых, так как предложение только одного участника было рассмотрено в полном объеме, то суд вспоминает о п.5 ст.447 ГК РФ, согласно которой конкурс, в котором принимал участие только один участник, признается несостоявшимся.

В результате арбитражный суд признал недействительными конкурс и заключенный договор.

Как итог, возникла угроза срыва Всероссийской переписи населения, из-за отсутствия необходимых программ и аппаратуры, при невозможности в оставшийся до переписи срок провести новый конкурс и выбрать победителя. В данной ситуации Госкомстат РФ спасло только срочно полученное через Правительство РФ разрешение на закупку из единственного источника, которым, правда, оказался все тот же ЗАО «КРОК Инкорпорейтед».

Кстати, постановление апелляционной инстанции, вынесенное уже в марте 2003 года, оставило решение Арбитражного суда первой инстанции в силе.

Близкое по обнаруженным нарушениям дело, но с прямо противоположными по ряду причин выводами, было рассмотрено Федеральным арбитражным судом Центрального округа (Постановление ФАС Центрального округа от 24.05.2002 № А68-774/ГП-38/АП-01).

В этом деле в средствах массовой информации было опубликовано объявление от 19.10.2001 о проведении 02.11.2001 открытых конкурсов, установив при этом срок подачи заявок на участие в них с 25.10.2001 по 31.10.2001.

Давая оценку доводу истцов, о нарушении ответчиком сроков опубликования извещения о проведении открытого конкурса, суд правомерно отметил, что это действительно является нарушением ст. 16 Закона. Однако при этом кассационная инстанция указала, что, что все участники конкурса были поставлены в равное положение и успели подать заявки на участие в конкурсе в установленные организатором сроки и все они были допущены к его проведению.

Из трех предприятий, представивших свои заявки на участие в конкурсе, победителем была признана АНО "Здравсервис", соответствующая всем требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и обеспечивающая лучшие условия выполнения государственного контракта. Два других участника конкурса признаны конкурсной комиссией не соответствующими ряду требований, определенных "Порядком (правилами) проведения конкурса" (далее - Порядок).

Ссылка истца на то, обжалуемое решение не содержало указания о том, что победитель конкурса АНО "Здравсервис" предложила лучшие по сравнению с истцом условия поставок, было признано судом не состоятельным по той причине, что АНО "Здравсервис" стала единственным участником, отвечающим предъявляемым законодательством требованиям, и имея лучшее финансовое и материально - техническое обеспечение, может предложить лучшие условия поставок.

Таким образом то, что два других участника конкурса были обоснованно признаны не соответствующими требованиям к участникам конкурса, дало суду основание к отказу в иске о признании конкурса недействительным.

Глава 7. Заключение

7.1. Если появились дополнительные вопросы или предложения, как можно связаться с автором?

Ответ: Поскольку автор работает в Аудиторской и консалтинговой группе "РСМ Топ-Аудит", то можно туда позвонить по телефону (095) 916-09-11, факс (095) 917-87-89, либо написать автору письмо по электронной почте: sukhadol@yandex.ru.

Если вдруг координаты изменятся, то автора всегда можно найти через его сайт <http://sukhadol.narod.ru> (кстати, там же можно найти разную интересную информацию по конкурсам).

Глава 8. Приложение.

8.1. Базовое законодательство

8.1.1. Гражданский кодекс Российской Федерации (ст. 447-449) (извлечение)

Статья 447. Заключение договора на торгах

1. Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

2. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализированная организация. Специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени.

3. В случаях, указанных в настоящем Кодексе или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

4. Торги проводятся в форме аукциона или 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.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

5. Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

6. Правила, предусмотренные статьями 448 и 449 настоящего Кодекса, применяются к публичным торгам, проводимым в порядке исполнения решения суда, если иное не предусмотрено процессуальным законодательством.

Статья 448. Организация и порядок проведения торгов

1. 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.

2. Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

3. Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

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 или закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

4. Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. 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.

5. Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них 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.

Статья 449. Последствия нарушения правил проведения торгов

1. Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

2. Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги.

8.2. Общее законодательство по госзакупкам

8.2.1. Федеральный закон РФ от 06.05.99 № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд"

Настоящий Федеральный 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.

Государственный заказчик размещает заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее - поставки товаров (работ, услуг)) для государственных нужд путем проведения конкурсов, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Глава I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Сфера применения настоящего Федерального закона

1. Настоящий Федеральный закон применяется в случаях проведения конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд (далее также - конкурсы).

2. Особенности проведения конкурсов на размещение заказов на строительные работы для государственных нужд, поставки топлива для государственных нужд, закупку и поставки сельскохозяйственной продукции, сырья, продовольствия для государственных нужд, а также на поставки топлива и продовольствия для государственных нужд в районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности могут быть предусмотрены иными федеральными законами.

Статья 2. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе

В настоящем Федеральном законе используются следующие основные понятия:

государственные нужды - потребности Российской Федерации в товарах (работах, услугах), обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета и внебюджетных источников финансирования;

государственный контракт - договор поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд, заключаемый между государственным заказчиком и победителем конкурса в соответствии с законодательством Российской Федерации;

конкурс - способ выявления поставщика (исполнителя) товаров (работ, услуг) для государственных нужд, обеспечивающего лучшие условия исполнения государственного контракта;

организатор конкурса - государственный заказчик в лице федерального органа исполнительной власти, а также юридическое лицо, которому государственный заказчик на условиях договора передал часть своих функций по проведению конкурса;

участник конкурса - поставщик (исполнитель), осуществляющий предпринимательскую деятельность по производству товаров (работ, услуг) и подавший заявку на участие в конкурсе.

Статья 3. Законодательство Российской Федерации о конкурсах на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд

Отношения, возникающие между организаторами конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и участниками таких конкурсов в процессе их проведения, регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Статья 4. Контроль за проведением конкурсов и координация их проведения

1. Контроль за проведением конкурсов и координация их проведения осуществляются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти (далее - уполномоченный федеральный орган исполнительной власти).

2. Функции уполномоченного федерального органа исполнительной власти определяет Правительство Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Статья 5. Требования к участникам конкурса

1. Участником конкурса может быть только поставщик (исполнитель), имеющий производственные мощности, оборудование и трудовые ресурсы, необходимые для производства товаров (работ, услуг).

Организатор конкурса вправе устанавливать дополнительные требования к участникам конкурса при проведении каждого конкурса.

2. Организатор конкурса вправе требовать от участников конкурса предоставления сведений об их соответствии требованиям, установленным организатором конкурса.

3. Требования к участникам конкурса, установленные организатором конкурса, предъявляются ко всем участникам конкурса и содержатся в конкурсной документации.

4. Организатор конкурса обязан отстранить участника конкурса от участия в конкурсе на любом этапе его проведения в случае предоставления участником конкурса недостоверных сведений о его соответствии установленным организатором конкурса требованиям.

Статья 6. Участие в конкурсе иностранных поставщиков (исполнителей)

Иностранные поставщики (исполнители) товаров (работ, услуг) могут принимать участие в конкурсе в случае, если производство товаров (работ, услуг) для государственных нужд в Российской Федерации отсутствует или экономически нецелесообразно.

Статья 7. Обмен сведениями между организатором конкурса и участниками конкурса

1. Обмен сведениями между организатором конкурса и участниками конкурса осуществляется в письменной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

2. Обмен сведениями между организатором конкурса и участниками конкурса, предусмотренными пунктом 6 статьи 11, пунктом 2 статьи 17 и пунктом 2 статьи 20 настоящего Федерального закона, может осуществляться с помощью средств, которые не воспроизводят содержание сведений в письменной форме, при условии их дальнейшего подтверждения в письменной форме.

Статья 8. Протокол проведения конкурса

1. При проведении конкурса организатор конкурса обязан вести протокол проведения конкурса, в котором указываются:

- а) краткое описание поставляемых товаров (работ, услуг);
- б) наименования и адреса участников конкурса;
- в) перечень участников конкурса, которые не прошли предварительный отбор (в случае проведения такого отбора);
- г) цены товаров (работ, услуг), предложенные участниками конкурса;
- д) наименование победителя конкурса и цены поставляемых им товаров (работ, услуг);
- е) основания принятия организатором конкурса решения об отклонении заявок на участие в конкурсе в соответствии с настоящим Федеральным законом;
- ж) причины, по которым государственный контракт не заключен;
- з) сведения, предусмотренные пунктом 2 статьи 9 настоящего Федерального закона.

2. После окончания конкурса сведения, предусмотренные подпунктами "а", "б" и "д" пункта 1 настоящей статьи, предоставляются поставщикам (исполнителям), которые приобрели конкурсную документацию, по их требованию.

3. После окончания конкурса сведения, предусмотренные подпунктами "а" - "ж" пункта 1 настоящей статьи, предоставляются участникам конкурса по их требованию.

4. Организатор конкурса не вправе предоставлять сведения, составляющие служебную или коммерческую тайну.

Статья 9. Виды конкурсов

1. Организатор конкурса осуществляет размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд посредством открытых конкурсов (в том числе двухэтапных конкурсов) и

закрытых конкурсов (в том числе двухэтапных конкурсов). Наиболее предпочтительным видом конкурса является открытый конкурс.

2. Протокол проведения конкурса должен содержать основания принятия организатором конкурса решения о выборе вида конкурса.

Статья 10. Антимонопольное регулирование проведения конкурсов

Отношения, возникающие между организатором конкурса и участниками конкурса в процессе проведения конкурса и влияющие на конкуренцию на товарных рынках, регулируются антимонопольным законодательством.

Глава II. ПРОВЕДЕНИЕ ОТКРЫТОГО КОНКУРСА

Статья 11. Предварительный отбор участников открытого конкурса

1. Организатор открытого конкурса вправе проводить предварительный отбор участников открытого конкурса (далее - предварительный отбор) в целях выявления поставщиков (исполнителей), которые соответствуют требованиям к участникам открытого конкурса, установленным организатором открытого конкурса.

2. Извещение о проведении предварительного отбора организатор открытого конкурса публикует в средствах массовой информации, в том числе в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти.

3. Извещение о проведении предварительного отбора должно содержать сведения:

о наименовании организатора открытого конкурса и месте проведения предварительного отбора;

о виде и количестве поставляемых товаров и месте их доставки, виде работ и месте их выполнения, виде услуг и месте их оказания;

о сроках поставок товаров (работ, услуг);

о требованиях к участникам открытого конкурса, установленных организатором открытого конкурса;

о порядке и месте получения документации о предварительном отборе;

о размере платы, взимаемой организатором открытого конкурса, за получение документации о предварительном отборе, если такая плата установлена;

о порядке и сроках оплаты поставщиками (исполнителями) документации о предварительном отборе, если такая плата установлена;

о порядке, месте и сроке подачи заявок на участие в предварительном отборе.

4. Организатор открытого конкурса предоставляет документацию о предварительном отборе каждому поставщику (исполнителю), который запрашивает такую документацию и вносит плату за документацию о предварительном отборе, если такая плата установлена. Плата за документацию о предварительном отборе не должна превышать расходы организатора открытого конкурса на изготовление указанной документации и доставку ее поставщикам (исполнителям).

5. Документация о предварительном отборе должна содержать:

инструкции о подготовке заявок на участие в предварительном отборе;

условия государственного контракта;

сведения о порядке, месте и сроке подачи заявок на участие в предварительном отборе;

требования к участникам открытого конкурса, установленные организатором открытого конкурса.

6. Организатор открытого конкурса обязан ответить на запрос поставщика (исполнителя) в части разъяснения положений документации о предварительном отборе, полученный не позднее чем за 10 дней до окончания срока подачи заявок на участие в предварительном отборе. Ответ в письменной форме организатора открытого конкурса на запрос поставщика (исполнителя) должен быть отправлен в срок, позволяющий поставщику (исполнителю) своевременно подать заявку на участие в предварительном отборе.

7. Организатор открытого конкурса определяет соответствие поставщиков (исполнителей) требованиям к участникам открытого конкурса, установленным организатором открытого конкурса, и принимает решение в отношении каждого поставщика (исполнителя), подавшего заявку на участие в предварительном отборе.

8. Организатор открытого конкурса обязан в трехдневный срок уведомить каждого поставщика (исполнителя), подавшего заявку на участие в предварительном отборе, о результатах такого отбора. Право на участие в открытом конкурсе имеют только поставщики (исполнители), прошедшие предварительный отбор.

9. Организатор открытого конкурса обязан ответить в письменной форме на запрос поставщика (исполнителя), не прошедшего предварительного отбора участников открытого конкурса, с указанием оснований принятия соответствующего решения.

Статья 12. Извещение о проведении открытого конкурса

1. Извещение о проведении открытого конкурса организатор открытого конкурса публикует в средствах массовой информации, в том числе в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти.

2. Извещение о проведении открытого конкурса должно содержать сведения:

- о наименовании и об адресе организатора открытого конкурса;
- о времени и месте проведения открытого конкурса;
- об условиях государственного контракта (сведения о виде и количестве поставляемых товаров и месте их доставки, виде работ и месте их выполнения, виде услуг и месте их оказания и другие);
- о сроках поставок товаров (работ, услуг);
- о требованиях к участникам открытого конкурса, установленных организатором открытого конкурса;
- о порядке и месте получения конкурсной документации;
- о размере взимаемой организатором открытого конкурса за конкурсную документацию платы, если такая плата установлена;
- о порядке и сроках оплаты участниками открытого конкурса конкурсной документации, если такая плата установлена;
- о порядке, месте и сроках подачи заявок на участие в открытом конкурсе;
- о сроке заключения государственного контракта.

Статья 13. Условия предоставления конкурсной документации

Организатор открытого конкурса предоставляет конкурсную документацию поставщикам (исполнителям), прошедшим предварительный отбор в случае его проведения и оплатившим конкурсную документацию, если такая плата установлена. Плата за конкурсную документацию не должна превышать расходы организатора открытого конкурса на изготовление указанной документации и доставку ее поставщикам (исполнителям).

Статья 14. Содержание конкурсной документации

Конкурсная документация должна содержать:

- инструкции о подготовке заявок на участие в открытом конкурсе;
- требования к участникам открытого конкурса, установленные организатором открытого конкурса;
- требования к заявкам на участие в открытом конкурсе;
- условия государственного контракта (описание товаров (работ, услуг), сведения о количестве товаров, об оказании сопутствующих услуг, о месте выполнения работ или оказания услуг, сроках поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг и другие);
- требования к составу технической документации на поставляемые товары (работы, услуги), а также к описанию участниками открытого конкурса поставляемых товаров (работ, услуг);
- критерии, на основании которых организатор открытого конкурса будет оценивать заявки на участие в открытом конкурсе;
- сведения о порядке, месте и сроке подачи заявок на участие в открытом конкурсе;
- способы разъяснений положений конкурсной документации;
- сроки действия заявок на участие в открытом конкурсе;
- сведения о месте, дате и времени вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе;
- сведения о порядке вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе;
- другие установленные организатором открытого конкурса требования.

Статья 15. Разъяснение положений конкурсной документации

Поставщики (исполнители) вправе потребовать от организатора открытого конкурса разъяснения положений конкурсной документации. Организатор открытого конкурса обязан ответить на любые полученные до истечения срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе запросы поставщиков (исполнителей) о разъяснениях положений конкурсной документации. Организатор

открытого конкурса должен направить поставщикам (исполнителям) разъяснения положений конкурсной документации в сроки, позволяющие поставщикам (исполнителям) своевременно подать заявки на участие в открытом конкурсе.

Статья 16. Подача заявок на участие в открытом конкурсе

1. Срок подачи заявок на участие в открытом конкурсе не может быть менее чем 45 дней со дня опубликования извещения о проведении открытого конкурса в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти.

2. В случае, если организатор открытого конкурса доводит до сведения поставщиков (исполнителей) разъяснения положений конкурсной документации или проводит с ними обсуждение конкурсной документации, он в случае необходимости может продлить срок подачи заявок на участие в открытом конкурсе.

3. Уведомление о продлении срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в трехдневный срок направляется поставщикам (исполнителям).

4. Заявка на участие в открытом конкурсе оформляется в письменной форме и подается в запечатанном конверте в порядке, предусмотренном организатором открытого конкурса в конкурсной документации. Организатор открытого конкурса выдает расписку в получении заявки на участие в открытом конкурсе с указанием даты и времени ее получения.

5. Конверт с заявкой на участие в открытом конкурсе, полученный организатором открытого конкурса по истечении срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе, не вскрывается и возвращается подавшему ее поставщику (исполнителю).

Статья 17. Срок действия, изменение и отзыв заявок на участие в открытом конкурсе

1. Заявки на участие в открытом конкурсе признаются действительными в течение срока, установленного конкурсной документацией.

2. До истечения срока действия заявок на участие в открытом конкурсе организатор открытого конкурса вправе предложить участникам открытого конкурса продлить данный срок. Участник открытого конкурса вправе отклонить такое предложение, при этом действие заявки на участие в открытом конкурсе заканчивается в первоначально установленный срок.

3. В случае, если конкурсной документацией не предусмотрено иное, участник открытого конкурса вправе изменить или отозвать свою заявку на участие в открытом конкурсе до истечения срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе. Уведомление об изменении заявки на участие в открытом конкурсе или о ее отзыве должно быть направлено организатору открытого конкурса до истечения срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе.

Статья 18. Конкурсная комиссия

1. Для принятия решения о победителе открытого конкурса создается конкурсная комиссия. Решение о составе конкурсной комиссии и ее председателе принимается организатором открытого конкурса. Председатель конкурсной комиссии ведет заседание конкурсной комиссии, объявляет победителя открытого конкурса и подписывает протокол проведения открытого конкурса.

2. В своей деятельности конкурсная комиссия руководствуется настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами или иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Статья 19. Вскрытие конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе

1. Председатель конкурсной комиссии на заседании конкурсной комиссии вскрывает конверты с заявками на участие в открытом конкурсе в предусмотренном конкурсной документацией месте и в предусмотренное конкурсной документацией время.

2. Участники открытого конкурса, подавшие заявки на участие в открытом конкурсе, или их представители вправе присутствовать при вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

3. Наименования, адреса участников открытого конкурса, цены и описание предлагаемых ими товаров (работ, услуг) при вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе объявляются присутствующим участникам открытого конкурса и заносятся в протокол проведения открытого конкурса. Указанные сведения сообщаются отсутствующим участникам открытого конкурса по их требованиям.

Статья 20. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе

1. Конкурсная комиссия осуществляет рассмотрение, оценку и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе в целях определения победителя открытого конкурса в соответствии с требованиями конкурсной документации.

2. Конкурсная комиссия вправе потребовать от участников открытого конкурса разъяснения положений заявок на участие в открытом конкурсе.

3. Заявка на участие в открытом конкурсе должна соответствовать всем требованиям, предусмотренным конкурсной документацией.

4. Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в открытом конкурсе в случае, если:
участник открытого конкурса не соответствует требованиям, установленным организатором открытого конкурса;

участник открытого конкурса отказался дать разъяснение положений заявки на участие в открытом конкурсе в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи;

заявка на участие в открытом конкурсе не отвечает требованиям, предусмотренным конкурсной документацией.

Статья 21. Определение победителя открытого конкурса

1. Победителем открытого конкурса признается участник открытого конкурса, в заявке на участие в открытом конкурсе которого предложены лучшие условия поставок товаров (работ, услуг) для государственных нужд.

2. Конкурсная комиссия вправе потребовать от победителя открытого конкурса подтверждения соответствия требованиям к участникам открытого конкурса, установленным организатором открытого конкурса.

В случае, если после объявления победителя открытого конкурса организатору открытого конкурса станут известны факты несоответствия победителя открытого конкурса требованиям к участникам открытого конкурса, установленным организатором открытого конкурса, заявка победителя на участие в открытом конкурсе отклоняется и новый победитель открытого конкурса определяется в соответствии с пунктом 1 статьи 20 настоящего Федерального закона и пунктом 1 настоящей статьи из числа остальных участников открытого конкурса.

3. В случае, если победитель открытого конкурса не подписал государственный контракт в установленные в извещении о проведении открытого конкурса сроки, организатор открытого конкурса определяет нового победителя открытого конкурса в соответствии с пунктом 1 статьи 20 настоящего Федерального закона и пунктом 1 настоящей статьи из числа остальных участников открытого конкурса.

4. Организатор открытого конкурса в трехдневный срок направляет победителю открытого конкурса уведомление в письменной форме о признании его победителем открытого конкурса.

5. Организатор открытого конкурса не позднее чем через 20 дней со дня определения победителя открытого конкурса обязан опубликовать в средствах массовой информации, в том числе в официальном издании уполномоченного федерального органа исполнительной власти, информацию о результатах открытого конкурса - о наименовании победителя открытого конкурса, о наименованиях поставляемых им товаров (работ, услуг) и ценах поставляемых товаров (работ, услуг).

Положения настоящего пункта не применяются, если расходы на опубликование данной информации составят более чем 10 процентов установленной государственным контрактом цены товара (работы, услуги).

Глава III. ПРОВЕДЕНИЕ ЗАКРЫТОГО КОНКУРСА

Статья 22. Закрытый конкурс

1. Организатор конкурса по согласованию с уполномоченным федеральным органом исполнительной власти вправе проводить закрытые конкурсы в соответствии с настоящим Федеральным законом в случаях, если:

предметом государственного контракта являются поставки товаров (работ, услуг) для нужд обороны и безопасности государства в части, составляющей государственную тайну в соответствии с законодательством Российской Федерации;

технически сложные товары (работы, услуги) производятся ограниченным числом поставщиков (исполнителей).

2. При проведении закрытого конкурса приглашение принять участие в закрытом конкурсе направляется каждому поставщику (исполнителю). Извещение о проведении закрытого конкурса в средствах массовой информации не публикуется.

3. К проведению закрытых конкурсов применяются положения главы II настоящего Федерального закона, если настоящей статьей не предусмотрено иное.

Глава IV. ПРОВЕДЕНИЕ ДВУХЭТАПНОГО КОНКУРСА

Статья 23. Двухэтапный конкурс

1. Организатор конкурса по согласованию с уполномоченным федеральным органом исполнительной власти вправе проводить двухэтапные конкурсы в соответствии с настоящим Федеральным законом в случаях, если:

организатору конкурса необходимо провести переговоры с поставщиками (исполнителями) в целях определения их возможности обеспечить государственные нужды;

организатор конкурса намерен заключить государственный контракт на выполнение научно - исследовательских, опытно - конструкторских и технологических работ.

2. К проведению двухэтапных конкурсов применяются соответствующие положения глав II и III настоящего Федерального закона.

3. При проведении двухэтапного конкурса все поставщики (исполнители) подают заявки на участие в указанном конкурсе, содержащие характеристики поставляемых товаров (работ, услуг) без указания их цен.

На первом этапе двухэтапного конкурса организатор двухэтапного конкурса вправе проводить переговоры с участниками двухэтапного конкурса.

По результатам первого этапа двухэтапного конкурса организатор двухэтапного конкурса вправе внести изменения и дополнения в первоначально установленные в конкурсной документации положения, соответствующие требованиям настоящего Федерального закона. Все внесенные изменения и дополнения доводятся до сведения участников двухэтапного конкурса.

4. На втором этапе двухэтапного конкурса участники двухэтапного конкурса подают повторно заявки на участие в двухэтапном конкурсе с указанием цен поставляемых товаров (работ, услуг).

5. Рассмотрение, оценка и сопоставление повторно поданных заявок на участие в двухэтапном конкурсе осуществляются в целях определения победителя двухэтапного конкурса в соответствии с пунктом 1 статьи 20 и пунктом 1 статьи 21 настоящего Федерального закона.

Глава V. РАЗРЕШЕНИЕ РАЗНОГЛАСИЙ

Статья 24. Обжалование в судебном порядке

Решения, принятые организатором конкурса при проведении конкурса, могут быть обжалованы в судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Статья 25. Ответственность за нарушение законодательства о конкурсах на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд

За нарушение требований, установленных законодательством о конкурсах на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд, организатор конкурса и участники конкурса несут гражданско - правовую, административную, уголовную или иную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Глава VI. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 26. Вступление в силу настоящего Федерального закона

Настоящий Федеральный закон вступает в силу со дня его официального опубликования.

Статья 27. О признании утратившими силу некоторых законодательных актов в связи с принятием настоящего Федерального закона

В связи с принятием настоящего Федерального закона признать утратившими силу:

пункт 6 статьи 3 Федерального закона "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, N 34, ст. 3540);

абзац второй пункта 4 статьи 3 Федерального закона "О государственном оборонном заказе" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1996, N 1, ст. 6).

Статья 28. Приведение нормативных правовых актов в соответствие с настоящим Федеральным законом

Президенту Российской Федерации, Правительству Российской Федерации привести свои нормативные правовые акты в соответствие с настоящим Федеральным законом.

Президент
Российской Федерации
Б.ЕЛЬЦИН

8.2.2. Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (ст. 9)

Статья 9. Антимонопольные требования к проведению конкурса на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд и нужд местного самоуправления

1. При проведении конкурса не допускается:

создание преимущественных условий участия в конкурсе, в том числе доступа к конфиденциальной информации, уменьшение платы за участие в конкурсе для отдельных участников конкурса;

участие в конкурсе организаторов конкурса, их сотрудников и аффилированных лиц;

осуществление организатором конкурса координации деятельности его участников, в результате которой имеется либо может иметь место ограничение конкуренции между участниками конкурса или ущемление интересов его участников;

необоснованное ограничение доступа к участию в конкурсе.

2. Нарушение правил, установленных настоящей статьей, является основанием для признания судом конкурса недействительным.

8.2.3. Указ Президента РФ от 08.04.97 № 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд".

В целях обеспечения эффективного расходования средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, государственных внебюджетных фондов и внебюджетных фондов субъектов Российской Федерации, 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 постановляю:

1. Установить, что заказы на закупку товаров, работ и услуг (далее именуются - продукция) для государственных нужд размещаются на торгах (конкурсах), если иное прямо не предусмотрено федеральными законами и указами Президента Российской Федерации.

2. Утвердить прилагаемое Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд.

3. Установить, что отношения, возникающие в связи с конкурсным размещением заказов на закупку продукции для государственных нужд за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, государственных внебюджетных фондов и внебюджетных фондов субъектов Российской Федерации, не урегулированные Гражданским кодексом Российской Федерации, а также другими федеральными законами о поставке продукции для государственных нужд, определяются настоящим Указом.

Положения настоящего Указа распространяются также на заказчиков, использующих средства федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации, предоставляемые в качестве государственной поддержки, включая государственные гарантии.

4. Считать необходимым проводить торги (конкурсы) на размещение заказов на закупку продукции для муниципальных нужд в порядке, утвержденном настоящим Указом для размещения заказов на закупку продукции для государственных нужд.

5. Органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления привести свои нормативные правовые акты о поставках продукции соответственно для региональных и муниципальных нужд в соответствии с настоящим Указом.

6. Правительству Российской Федерации:
привести в 2-месячный срок свои нормативные правовые акты о поставках продукции для государственных нужд в соответствии с настоящим Указом;

подготовить и внести в 2-месячный срок в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проект федерального закона об организации торгов на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд;

утвердить в 2-месячный срок состав и объемы продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов);

возложить на Министерство экономики Российской Федерации межотраслевую координацию деятельности по организации торгов (конкурсов) на размещение заказов на закупку продукции для государственных нужд;

внести Президенту Российской Федерации проект указа Президента Российской Федерации об установлении звания "Поставщик продукции для государственных нужд России", дающего его обладателю право на соответствующую маркировку продукции и использование этого звания в рекламных целях.

7. Утвержденное настоящим Указом Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд вступает в силу с 1 мая 1997 г. и действует до вступления в силу федерального закона об организации торгов на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд.

Президент
Российской Федерации
Б.ЕЛЪЦИН

Утверждено
Указом Президента

Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд

I. Общие положения

1. Настоящее Положение регулирует отношения, возникающие в связи с размещением заказов, в том числе путем организации и проведения торгов (конкурса), на закупку и поставку товаров, работ и услуг (далее именуются - продукция) для государственных нужд.

2. Настоящее Положение определяет порядок размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд, осуществляемого:

государственными заказчиками за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, федеральных внебюджетных фондов и внебюджетных фондов субъектов Российской Федерации, в том числе путем проведения торгов (конкурса);

юридическими лицами, которым государственные заказчики на конкурсной договорной основе передали выполнение части своих функций по закупкам продукции для государственных нужд за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, федеральных внебюджетных фондов и внебюджетных фондов субъектов Российской Федерации.

3. Состав и объемы продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурса), устанавливаются Правительством Российской Федерации.

4. Для участия в процедуре по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд юридические лица и индивидуальные предприниматели (далее именуются - поставщики) должны удовлетворять квалификационным требованиям, определяемым в соответствии с настоящим Положением для каждой процедуры по размещению заказов отдельно.

5. Поставщик:

должен иметь необходимые профессиональные знания и квалификацию, финансовые средства, оборудование и другие материальные возможности, опыт и положительную репутацию, быть надежным, обладать необходимыми трудовыми ресурсами для выполнения государственного контракта, исполнять обязательства по уплате налогов в бюджеты всех уровней и обязательных платежей в государственные внебюджетные фонды;

не должен быть неплатежеспособным, находиться в процессе ликвидации (для юридического лица), быть признан несостоятельным (банкротом).

Поставщиком не может являться организация, на имущество которой наложен арест и (или) экономическая деятельность которой приостановлена.

6. Государственный заказчик или юридическое лицо, осуществляющее по договору с государственным заказчиком размещение заказов на закупки продукции для государственных нужд (далее именуются - заказчики), вправе требовать от поставщиков, участвующих в указанной процедуре, представления документов или иной информации, необходимых для удостоверения квалификации в соответствии с критериями, предусмотренными настоящим Положением, если это не нарушает прав поставщиков на защиту их интеллектуальной собственности и иных охраняемых законом прав.

Любое требование, предусмотренное настоящим Положением, должно содержаться в квалификационной документации в случае проведения квалификационного отбора, в конкурсной документации или в иной документации по привлечению заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, ofert или котировок и должно относиться ко всем поставщикам.

Установление иных критериев, требований или процедур в части определения квалификации поставщиков не допускается.

7. Оценка квалификации поставщиков осуществляется в соответствии с критериями, требованиями или процедурами, установленными в квалификационной документации, в случае проведения квалификационного отбора или в конкурсной документации либо в иной документации по привлечению заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, ofert или котировок.

Не допускается установление критериев, требований или процедур, носящих дискриминационный характер, в отношении квалификации поставщиков или категорий таковых, если это не предусмотрено федеральными законами или указами Президента Российской Федерации.

Заказчик обязан отстранить поставщика от участия в процедуре по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд в случае умышленного представления последним ложной информации о своей квалификации. Заказчик вправе отстранить поставщика от участия в

процедуре по размещению заказов в случае представления последним неполной или неточной информации о своей квалификации.

8. Заказчик вправе проводить квалификационный отбор для выявления поставщиков, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям, до представления заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, ofert или котировок в соответствии с настоящим Положением.

В случае проведения квалификационного отбора заказчик обязан предоставить комплект квалификационной документации по требованию каждого поставщика, который запрашивает ее в связи с приглашением к участию в квалификационном отборе и вносит плату за предоставляемую документацию, если таковая установлена. Плата за квалификационную документацию включает только расходы, понесенные заказчиком на издание такой документации и доставку ее поставщикам.

9. Квалификационная документация должна содержать:

а) инструкции по подготовке и представлению заявок на участие в квалификационном отборе;
б) краткое изложение основных условий государственного контракта, заключаемого на поставки продукции для государственных нужд;

в) любые документы или иную информацию, которые могут быть представлены поставщиками в подтверждение своей квалификации;

г) порядок представления заявок на участие в квалификационном отборе и срок их представления (с указанием места и времени), обеспечивающий поставщикам достаточное время для представления заявок;

д) другие требования, установленные заказчиком в соответствии с настоящим Положением и иными нормативными правовыми актами, которые касаются подготовки и представления заявок на участие в квалификационном отборе и соответствующих процедурах.

10. Заказчик обязан ответить на любой запрос поставщика о разъяснении квалификационной документации, полученный не позднее чем за 10 дней до окончания срока представления заявок на участие в квалификационном отборе. Ответ заказчика должен быть направлен в срок, позволяющий поставщику своевременно представить заявку на участие в квалификационном отборе. В случае когда ответ заказчика на запрос поставщика представляет интерес для других поставщиков, он доводится до сведения всех поставщиков, которым заказчик предоставил квалификационную документацию, без указания источника поступления запроса.

11. Заказчик оценивает квалификацию всех поставщиков и принимает решение в отношении каждого поставщика, представившего заявку на участие в квалификационном отборе. При принятии такого решения заказчик руководствуется только критериями, требованиями или процедурами, установленными в квалификационной документации.

Заказчик обязан незамедлительно уведомить каждого поставщика, представившего заявку на участие в квалификационном отборе, о результатах прохождения им такого отбора и предоставить по его запросу список всех поставщиков, прошедших отбор.

Заказчик обязан ответить на запрос поставщика, не прошедшего квалификационный отбор, с обоснованием принятия такого решения.

12. До заключения государственного контракта заказчик может потребовать от прошедшего квалификационный отбор поставщика, с которым он намерен заключить контракт, подтверждения квалификации в соответствии с теми же критериями, требованиями или процедурами, которые применялись при проведении квалификационного отбора в отношении этого поставщика.

13. Обмен документами, уведомлениями, решениями и другими предусмотренными настоящим Положением материалами, направляемыми заказчиком или органом исполнительной власти поставщику либо поставщиком заказчику, должен осуществляться в форме, обеспечивающей запись содержания сообщения, с учетом других норм настоящего Положения и любых требований в отношении формы, предъявленных заказчиком при первом приглашении поставщиков к участию в процедуре по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд. Обмен документами между поставщиком и заказчиком может осуществляться с помощью средств связи, которые не обеспечивают запись содержания сообщения, при условии, что сразу после этого получателю сообщения высылается подтверждение в форме, обеспечивающей запись его содержания. Заказчик не вправе допускать дискриминации в отношении поставщиков на основании формы, в которой они передают или получают документацию, уведомления, решения или другие материалы, если эта форма соответствует требованиям настоящего пункта.

Заказчик не вправе предъявлять какие-либо дополнительные требования к поставщикам в отношении установления подлинности документов, подтверждающих их квалификацию, помимо установленных федеральными законами.

14. При осуществлении размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд, в случае если предполагается, что цена государственного контракта превысит 2500 установленных

законом размеров минимальной месячной оплаты труда, заказчик обязан вести протокол процедур закупок продукции, в котором содержится следующая информация:

а) краткое описание закупаемой продукции или потребности в закупках, в отношении которых заказчик запросил предложения или оферты;

б) наименования и адреса поставщиков, представивших заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки, а также наименование и адрес поставщика, с которым заключается государственный контракт, и цена такого контракта;

в) информация о квалификации поставщиков, представивших заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки, либо информация об отсутствии таких данных;

г) цена или основание для установления цены и краткое изложение других основных условий каждой заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки и государственного контракта;

д) краткое изложение оценки и сопоставления заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, оферт или котировок, включая информацию о предоставлении преимуществ в соответствии с настоящим Положением;

е) информация с указанием мотивов принятого решения в соответствии с настоящим Положением, в случае если отклонены все заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки;

ж) информация с указанием соответствующих причин, в случае если результатом проведения процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд, основанной на способах закупок, отличных от торгов (конкурса), не является заключение государственного контракта;

з) информация о недобросовестных действиях поставщиков, в случае если заявка на участие в торгах (конкурсе), предложение, оферта или котировка отклонены в соответствии с настоящим Положением;

и) информация с указанием оснований, которыми руководствовался заказчик при выборе способа размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд, в случае если кроме торгов (конкурса) использовались иные способы размещения заказов, предусмотренные настоящим Положением;

к) информация с указанием оснований и обстоятельств, которыми руководствовался заказчик, в случае применения ограничений на участие поставщиков в торгах (конкурсе) на основании страны их местонахождения или по иным основаниям;

л) обобщенное изложение запросов о разъяснении квалификационной или конкурсной документации, ответов на них, а также обобщенное изложение изменений в документации.

15. После вскрытия конвертов с заявками на участие в торгах (конкурсе), ознакомления с предложениями, офертами или котировками информация, предусмотренная в подпунктах "а" и "б" пункта 14 настоящего Положения, предоставляется по требованию любого поставщика, принявшего участие в процедуре по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд.

После подведения итогов процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд информация, предусмотренная в подпунктах "в", "г", "д", "е", "ж" и "л" пункта 14 настоящего Положения, предоставляется по требованию поставщиков, которые представили заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки либо подали заявки на участие в квалификационном отборе, или после окончания указанной процедуры, которые не привели к заключению государственного контракта.

За исключением случаев, когда предоставление информации, предусмотренной подпунктами "в", "г", "д", "е" и "л" пункта 14 настоящего Положения, осуществляется по решению суда, заказчик не вправе предоставлять:

а) информацию, раскрытие которой противоречит федеральным законам, препятствует исполнению законодательства Российской Федерации, наносит ущерб законным коммерческим интересам сторон или препятствует добросовестной конкуренции;

б) информацию о рассмотрении, оценке и сопоставлении заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, оферт или котировок либо о цене указанных заявок, предложений, оферт или котировок, за исключением информации, предусмотренной подпунктом "д" пункта 14 настоящего Положения.

Отсутствие тех или иных данных в протоколе процедур закупок продукции не является основанием для возникновения права поставщика требовать возмещения убытков.

16. При осуществлении процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд в тех случаях, когда предполагается, что цена контракта составит менее 2500 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда, заказчик должен вести

краткие записи с указанием основных действий, которые предпринимались при проведении указанной процедуры, и их обоснованием.

17. Заказчик в соответствии с настоящим Положением вправе отклонить все заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки в любое время до подведения итогов процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд при наличии соответствующего указания в конкурсной или иной документации.

Уведомление об отклонении всех заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, оферт или котировок незамедлительно направляется заказчиком всем поставщикам, представившим указанные заявки, предложения, оферты или котировки.

18. Перед заключением государственного контракта заказчик направляет уведомление поставщику, выигравшему торги (конкурс).

Применительно ко всем другим способам закупок продукции для государственных нужд поставщики уведомляются о порядке заключения государственного контракта при запросе предложений, оферт или котировок.

Если государственным контрактом предусмотрена поставка продукции покупателю (покупателям), то такая поставка осуществляется на основе договора поставки продукции для государственных нужд, заключаемого между поставщиком и покупателем (покупателями), определяемым заказчиком.

19. Государственный контракт должен предусматривать право заказчика на расторжение контракта по его инициативе в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. В случае расторжения контракта по инициативе заказчика последний обязан возместить поставщику понесенные им на момент расторжения контракта затраты по нему, включая упущенную выгоду. Поставщику должна быть выплачена контрактная стоимость товаров, полностью или частично произведенных в соответствии с контрактом и не имеющих на момент его расторжения спроса на рынке, при этом все товары должны быть переданы заказчику. В случае если товары имеют рыночный спрос, поставщику должны быть возмещены убытки, причиненные в результате продажи товаров.

20. Заказчик обязан опубликовать информацию о победителе торгов (конкурса) не позднее чем через 10 дней после подведения их итогов. Такая информация должна включать наименование поставщика - победителя торгов (конкурса), предмет и цену (предполагаемую цену) государственного контракта. Порядок опубликования решения о заключении контракта устанавливается Министерством экономики Российской Федерации.

Требование об опубликовании указанной информации не применяется, в случае если цена заключаемого государственного контракта составляет менее 2500 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда.

21. 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. Заказчик в случае установления им указанных действий поставщика отстраняет его от участия в процедуре по размещению заказов. Информация об этом и мотивы принятого решения указываются в протоколе процедур закупок продукции и незамедлительно сообщаются поставщику.

22. Технические спецификации и иные характеристики закупаемой продукции должны давать ясное представление об объекте закупок в целях создания условий для добросовестной и открытой конкуренции между поставщиками. Необходимо четкое изложение требований заказчика в отношении качества, стандартов, результатов работы, тестирования, безопасности, размеров, условных обозначений, терминов, упаковки, отгрузки, маркировки или процессов и методов производства, а также иных действий, связанных с определением соответствия закупаемой продукции этим требованиям.

Технические спецификации, планы, чертежи, эскизы или описания, требуемые заказчиком, содержат:

а) непосредственное описание закупаемой продукции, основанное на объективных технических и качественных характеристиках;

б) показатели функционирования продукции в случае, когда непосредственное описание является нецелесообразным или когда целесообразнее указать показатели ее функционирования;

в) стандарты, требования, условные обозначения и термины; стандартные условия сделок, касающиеся технических и качественных характеристик закупаемой продукции (в случае наличия таковых), с учетом международных стандартов или широко распространенных национальных стандартов или строительных норм (в случае наличия таковых).

Технические спецификации не должны содержать ссылок на конкретные торговые марки, фирменные наименования, патенты, эскизы или модели, источник происхождения или на производителя. В случаях, когда такие ссылки вызваны объективной необходимостью, спецификация должна содержать слова "или эквивалент".

23. Квалификационная, конкурсная и иная документация по привлечению заявок на участие в торгах (конкурсе), предложений, оферт или котировок составляется на русском языке.

II. Способы закупок и условия их применения

24. Заказчик осуществляет процедуру по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд путем проведения открытых торгов (открытого конкурса) как наиболее предпочтительного способа закупок.

25. Заказчик вправе использовать иные процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд помимо проведения открытых торгов (открытого конкурса) только в соответствии с пунктами 26 - 30 настоящего Положения.

26. Заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд путем проведения 2-этапных торгов в случаях, когда:

а) заказчик не имеет возможности составить подробные технические спецификации товаров или работ, определить характеристики услуг в целях наиболее полного удовлетворения потребности в закупках. По этой причине ему необходимо:

привлечь заявки, предложения или оферты;

провести переговоры с поставщиками в силу особенностей технических характеристик товаров или строительных работ либо в силу характера услуг;

б) заказчик намерен заключить государственный контракт в целях проведения научных исследований, экспериментов, изысканий или разработок, за исключением случаев, когда контракт предусматривает производство продукции в объемах, достаточных для обеспечения ее рентабельности или для возмещения расходов на указанные работы;

в) имеются обстоятельства, позволяющие заказчику проводить специализированные закрытые торги (закрытый конкурс) в соответствии с настоящим Положением, если заказчиком установлено, что избранный способ является наилучшим;

г) поставщики не представили заявки на участие в торгах (конкурсе) или все указанные заявки отклонены заказчиком в соответствии с настоящим Положением, если при этом проведение новых торгов (конкурса) не приведет, по мнению заказчика, к заключению государственного контракта.

27. Заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд путем проведения закрытых торгов (закрытого конкурса) в случаях, когда:

а) продукция в силу уровня технической сложности или специального характера может быть закуплена только у ограниченного круга поставщиков;

б) цена государственного контракта составляет менее 2500 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда, 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 Министерством экономики Российской Федерации или с уполномоченным им территориальным органом.

28. Заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд на специализированных закрытых торгах (закрытом конкурсе), в случае если государственный контракт заключается на приобретение продукции для нужд национальной обороны или для обеспечения национальной безопасности в части, составляющей государственную тайну в соответствии с законодательством Российской Федерации.

29. 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 2500 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда.

30. Заказчик вправе размещать заказы на закупки продукции для государственных нужд у единственного источника по согласованию с Министерством экономики Российской Федерации 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 настоящим Положением, в случае если заказчик установил, что проведение закупок из единственного источника является наилучшим способом закупок.

31. Заказчик вправе проводить внутренние торги (внутренний конкурс) в случаях, если:

а) в закупках в соответствии с законодательством Российской Федерации принимают участие только российские поставщики;

б) заказчик считает, что в участии в торгах (конкурсе) будут заинтересованы только российские поставщики.

III. Порядок проведения торгов (конкурса)

Привлечение заявок на участие в торгах (конкурсе) и заявок на квалификационный отбор

32. Заказчик привлекает заявки на участие в торгах (конкурсе) или в квалификационном отборе путем опубликования в печатных средствах массовой информации приглашения к участию в торгах (конкурсе) или в квалификационном отборе.

Указанные приглашения по решению заказчика также могут публиковаться на английском языке в печатных средствах массовой информации, имеющих международное распространение.

33. Приглашение к участию в торгах (конкурсе) должно содержать следующую информацию:

а) наименование и адрес заказчика;

б) спецификацию, количество и место поставки продукции;

в) желательные или требуемые сроки поставки продукции;

г) критерии и порядок оценки квалификации поставщиков;

д) не подлежащее впоследствии изменению объявление о возможности участия в закупках продукции для государственных нужд поставщиков независимо от их местонахождения или о необходимости ограничиться определенным кругом поставщиков;

е) способ, порядок и место получения конкурсной документации;

ж) размер платы, взимаемой заказчиком за получение конкурсной документации, в случае установления таковой;

з) порядок, место и срок представления заявок на участие в торгах (конкурсе).

34. Приглашение к участию в предварительном квалификационном отборе должно содержать информацию, предусмотренную пунктом 33 настоящего Положения, в случае если такая информация известна, а также следующую информацию:

а) порядок и место получения квалификационной документации;

б) размер платы, взимаемой заказчиком за получение квалификационной документации, в случае установления таковой;

в) место и срок представления заявок на участие в квалификационном отборе.

35. Заказчик предоставляет конкурсную документацию поставщикам, прошедшим квалификационный отбор (в случае проведения такового) и оплатившим документацию (в случае установления платы за нее), в соответствии с правилами и требованиями, установленными в приглашении к участию в торгах (конкурсе). Размер платы, взимаемой заказчиком за предоставление конкурсной документации, не может превышать размера расходов на ее изготовление и доставку поставщикам.

36. Конкурсная документация должна содержать следующую информацию:

а) инструкции по подготовке заявок на участие в торгах (конкурсе);

б) критерии и порядок оценки квалификации поставщиков, а также порядок повторного подтверждения квалификации поставщиков;

в) требования, предъявляемые к документации или иной информации, предоставляемой поставщиком в подтверждение своей квалификации;

г) характер и необходимые технические и качественные характеристики закупаемой продукции, а также, в случае необходимости, технические спецификации, планы, чертежи и эскизы, количество товаров, любые подлежащие предоставлению сопутствующие услуги, место выполнения работ или предоставления услуг, желательные или необходимые сроки поставки продукции;

д) критерии, учитываемые заказчиком при определении выигравшей заявки, включая предоставление преимуществ и иные факторы (помимо цены);

е) условия государственного контракта, известные заказчику, и форму государственного контракта в случае установления таковой;

ж) соответствующее описание способа оценки и сопоставления альтернативных заявок, если допускаются альтернативные характеристики продукции и такая возможность предусмотрена условиями контракта или иными положениями конкурсной документации;

з) описание части (частей) закупаемой продукции, в случае если поставщикам разрешается представлять заявки только на часть закупаемой продукции;

и) способ расчета или выражения цены государственного контракта, в том числе указание на то, включает ли цена помимо стоимости самой продукции расходы на транспортировку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

к) требования, предъявляемые заказчиком к лицу, предоставляющему обеспечение заявки на участие в торгах (конкурсе), и в отношении характера, формы, количества и других основных условий любого обеспечения исполнения обязательства, предоставляемого поставщиком, представляющим указанную заявку, а также любые подобные требования в части обеспечения исполнения государственного контракта, включая наличие необходимых трудовых и материальных ресурсов;

л) соответствующее разъяснение, в случае если поставщику не предоставлено право изменять или отзывать заявку на участие в торгах (конкурсе) до истечения срока представления заявок без утраты права на предоставленное обеспечение указанной заявки;

м) порядок, место и срок представления заявок на участие в торгах (конкурсе);

н) способы, используемые поставщиками для запроса разъяснений конкурсной документации, и сведения о наличии или отсутствии у заказчика намерения провести встречу с поставщиками на этом этапе;

о) срок действия заявок на участие в торгах (конкурсе);

п) место, дату и время вскрытия конвертов с заявками на участие в торгах (конкурсе);

р) порядок вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие в торгах (конкурсе);

с) ссылки на пункты настоящего Положения, иные нормативные правовые акты о закупках. При этом отсутствие любой такой ссылки не является основанием для обжалования или возникновения ответственности заказчика;

т) имя, должность и адрес одного или нескольких должностных лиц (служащих) заказчика, уполномоченных поддерживать связь непосредственно с поставщиками и получать от них без посредников сведения, относящиеся к закупкам продукции;

у) любые обязательства, которые должен принять на себя поставщик помимо предусматриваемых государственным контрактом, например обязательства по бартерной торговле или по передаче технологий;

ф) разъяснения права на обжалование незаконных действий или решений заказчика либо используемых им процедур;

х) соответствующее указание, в случае если заказчик оставляет за собой право отклонить все заявки на участие в торгах (конкурсе);

ц) другие требования, установленные заказчиком в соответствии с настоящим Положением и иными нормативными правовыми актами о закупках, в отношении подготовки и представления заявок на участие в торгах (конкурсе), а также по вопросам, связанным с закупками.

37. Поставщик вправе потребовать от заказчика разъяснения конкурсной документации. Заказчик обязан ответить на любой запрос поставщика о разъяснении конкурсной документации, полученный в разумные сроки до истечения срока представления заявок на участие в торгах (конкурсе). Заказчик должен направить ответ в разумные сроки, позволяющие поставщику своевременно представить заявку на участие в торгах (конкурсе), и довести данное разъяснение до сведения всех поставщиков, которым предоставлена конкурсная документация, без указания источника поступления запроса.

В любое время до истечения срока представления заявок на участие в торгах (конкурсе) заказчик вправе по собственной инициативе либо в ответ на запрос какого-либо поставщика изменить конкурсную документацию путем издания дополнения. Дополнение незамедлительно доводится до

сведения всех поставщиков, которым заказчик предоставил конкурсную документацию, и имеет для них обязательную силу.

В случае проведения обсуждения с поставщиком заказчик составляет протокол, в который заносятся представленные в ходе этой встречи запросы о разъяснении конкурсной документации без указания источников их поступления и ответы на запросы. Протокол незамедлительно направляется всем поставщикам, которым заказчик предоставил конкурсную документацию, в целях учета содержащейся в протоколе информации при подготовке заявок на участие в торгах (конкурсе).

Представление заявок на участие в торгах (конкурсе)

38. Заказчиком устанавливается место представления заявок на участие в торгах (конкурсе), дата и время окончания приема указанных заявок. Дата представления заявок на участие в торгах (конкурсе) не может быть установлена до истечения 45 дней со дня издания конкурсной документации.

В случае если заказчик издает разъяснение конкурсной документации (вносит в нее изменение) или проводит обсуждение с поставщиками, он до истечения срока представления заявок на участие в торгах (конкурсе) при необходимости устанавливает для поставщиков разумный срок в целях учета в указанных заявках этих разъяснений (изменений) или информации, содержащейся в протоколе обсуждения, и продлевает срок представления заявок на участие в торгах (конкурсе).

Заказчик по своему усмотрению до истечения срока представления заявок на участие в торгах (конкурсе) вправе продлить срок их представления.

Уведомление о продлении срока представления заявок на участие в торгах (конкурсе) незамедлительно направляется каждому поставщику, которому заказчик предоставил конкурсную документацию.

Заявка на участие в торгах (конкурсе) оформляется в письменном виде, скрепляется подписью и представляется в запечатанном конверте в порядке и способом, которые указаны заказчиком в конкурсной документации. Заказчик по запросу поставщика выдает ему расписку с указанием даты и времени получения заявки.

Конверт с заявкой на участие в торгах (конкурсе), полученной заказчиком по истечении срока приема заявок, не вскрывается и возвращается представившему ее поставщику.

39. Заявки на участие в торгах (конкурсе) признаются действительными в течение срока, установленного конкурсной документацией. До истечения срока действия заявок на участие в торгах (конкурсе) заказчик вправе предложить поставщикам продлить этот срок. Поставщик вправе отклонить такое предложение. В этом случае он не утрачивает права на обеспечение своей заявки, однако ее действие заканчивается в первоначально установленный срок.

Поставщики, которые согласны на продление срока действия заявок на участие в торгах (конкурсе), продлевают или обеспечивают продление срока действия предоставленного ими обеспечения заявок либо предоставляют новое обеспечение для покрытия продленного срока действия этих заявок. Поставщик, срок действия обеспечения заявки которого не продлевается или который не предоставляет новое обеспечение, рассматривается как поставщик, отклонивший предложение о продлении срока действия заявки на участие в торгах (конкурсе).

Если конкурсной документацией не предусмотрено иное, поставщик вправе изменить или отозвать свою заявку на участие в торгах (конкурсе) до истечения срока представления заявок, не утрачивая права на обеспечение этой заявки. Такое изменение или уведомление об отзыве действительно, если оно поступило заказчику до истечения срока представления заявок на участие в торгах (конкурсе).

40. При закупках продукции для государственных нужд заказчик должен потребовать от поставщиков предоставления обеспечения заявок на участие в торгах (конкурсе) одновременно с представлением указанной заявки. Это требование распространяется на всех поставщиков.

Обеспечением заявки на участие в торгах (конкурсе) может быть банковская гарантия, залог, а также поручительство.

Конкурсная документация может предусматривать, что лицо, предоставившее обеспечение заявки на участие в торгах (конкурсе), и поручитель обеспечения заявки (при наличии такового), а также форма и условия обеспечения заявки должны быть приемлемыми для заказчика.

До представления заявки на участие в торгах (конкурсе) поставщик может потребовать от заказчика подтверждения приемлемости лица, готового предоставить обеспечение заявки, или предполагаемого поручителя. Заказчик обязан незамедлительно направить ответ на такой запрос.

Подтверждение приемлемости лица, готового предоставить обеспечение заявки на участие в торгах (конкурсе), или поручителя не лишает заказчика права отклонить обеспечение заявки на том

основании, что данное лицо или поручитель стали неплатежеспособными или утратили кредитоспособность.

При закупках продукции на сумму менее 2500 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда заказчик вправе не требовать от поставщика предоставления обеспечения заявки на участие в торгах (конкурсе).

Размер обеспечения заявки на участие в торгах (конкурсе) не должен превышать 3 процентов предполагаемой цены государственного контракта.

41. Заказчик незамедлительно возвращает документ об обеспечении заявки на участие в торгах (конкурсе) или обеспечивает его возвращение после наступления одного из следующих событий:

- а) истечения срока действия обеспечения заявки на участие в торгах (конкурсе);
- б) заключения государственного контракта и предоставления обеспечения исполнения этого контракта, если предоставление такого обеспечения предусмотрено конкурсной документацией;
- в) прекращения заказчиком торгов (конкурса) без заключения государственного контракта;
- г) отзыва заявки на участие в торгах (конкурсе) до истечения срока представления заявок, если конкурсной документацией не предусмотрено, что такой отзыв не допускается.

42. Заказчик формирует конкурсную комиссию, 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) в соответствии с настоящим Положением. В состав конкурсной комиссии входит не менее трех должностных лиц заказчика и представители поставщиков.

43. Заказчикам запрещается осуществлять координацию деятельности поставщиков, которая приведет или может привести к ограничению конкуренции или ущемлению интересов каких-либо поставщиков. Одному или нескольким поставщикам не могут быть созданы преимущественные условия, в том числе путем доступа к конфиденциальной информации и материальной базе, а также уменьшения размера обеспечения заявки на участие в торгах (конкурсе).

Ограничение доступа или недопущение любых поставщиков к участию в торгах (конкурсе), а также приостановление их участия в торгах (конкурсе) может быть осуществлено только в случаях, предусмотренных настоящим Положением.

Должностные лица (служащие) заказчика не могут быть участниками торгов (конкурса) или входить в одну группу лиц с участником торгов (конкурса), при этом все участники торгов (конкурса), входящие в одну группу лиц, рассматриваются как одно лицо.

Торги (конкурс), в которых участвовали только один поставщик или одна группа лиц, признаются несостоявшимися.

Заказчики обязаны хранить коммерческую тайну поставщиков и предоставлять достоверную информацию о торгах (конкурсе) в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Положением.

Оценка и сопоставление заявок на участие в торгах (конкурсе)

44. Конверты с заявками на участие в торгах (конкурсе) вскрываются по наступлении срока, указанного в конкурсной документации в качестве даты окончания представления заявок (по окончании продленного срока), в соответствии с порядком, предусмотренным конкурсной документацией.

Все поставщики, представившие заявки на участие в торгах (конкурсе), или их представители могут присутствовать при вскрытии конвертов с заявками.

Наименование, адрес и цена заявки на участие в торгах (конкурсе) каждого поставщика, конверт с заявкой которого вскрывается, объявляются лицам, присутствующим при вскрытии конвертов с заявками, и немедленно заносятся в протокол процедуры закупок. Эти сведения сообщаются отсутствующим или не направившим своих представителей поставщикам, представившим заявки, по их требованию.

45. Для упрощения процедуры рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в торгах (конкурсе) заказчик вправе потребовать от поставщиков разъяснения положений заявок. Не допускаются требования, направленные на изменение содержания заявки, включая изменение цены.

Заказчик вправе рассматривать заявку на участие в торгах (конкурсе) как отвечающую формальным требованиям только в случае, если она:

- соответствует всем требованиям, предусмотренным конкурсной документацией;
- содержит незначительные отклонения, которые существенно не меняют характеристик, условий и иных требований, предусмотренных конкурсной документацией, либо если она содержит ошибки или неточности, которые можно устранить, не меняя существа заявки.

46. Заказчик отклоняет заявку на участие в торгах (конкурсе) в случаях, если:

поставщик, представивший заявку, не отвечает квалификационным требованиям;
 поставщик, представивший заявку, не соглашается с исправлением выявленной ошибки;
 заявка не отвечает формальным требованиям, предусмотренным конкурсной документацией;
 выявлены недобросовестные действия поставщика.

47. Конкурсная комиссия оценивает и сопоставляет заявки на участие в торгах (конкурсе) для определения победителя торгов (конкурса) в соответствии с порядком и критериями, предусмотренными конкурсной документацией. Использование иных критериев, помимо предусмотренных конкурсной документацией, не допускается.

При определении наиболее предпочтительной заявки на участие в торгах (конкурсе) заказчик вправе учитывать только следующее:

цену заявки с учетом преимуществ, установленных в соответствии с настоящим Положением;
 расходы на эксплуатацию, техническое обслуживание и ремонт продукции, сроки доставки товаров, завершения работ или предоставления услуг, функциональные характеристики продукции, порядок и сроки осуществления платежей и условия предоставления гарантий на продукцию;
 обеспечение национальной обороны и безопасности.

48. Заказчик вправе потребовать от поставщика, с которым он намерен заключить государственный контракт, подтверждения квалификации в соответствии с критериями, требованиями или процедурами, предусмотренными настоящим Положением, независимо от проведения заказчиком квалификационного отбора. Для подтверждения используются критерии, требования или процедуры, которые применялись заказчиком при проведении квалификационного отбора.

В случае если поставщик не подтверждает свою квалификацию по требованию заказчика, заявка на участие в торгах (конкурсе) такого поставщика отклоняется и установление выигравшей заявки осуществляется в соответствии с настоящим Положением из числа остальных действующих заявок. При этом заказчик вправе отклонить все заявки на основании настоящего Положения.

49. Информация о рассмотрении, разъяснениях, оценке и сопоставлении заявок на участие в торгах (конкурсе) не подлежит раскрытию поставщикам или иным лицам, официально не участвующим в рассмотрении, разъяснениях, оценке и сопоставлении заявок, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами и настоящим Положением.

50. Проведение переговоров между заказчиком или конкурсной комиссией и поставщиком относительно его заявки на участие в торгах (конкурсе) не допускается.

51. Письменное уведомление о признании заявки на участие в торгах (конкурсе) выигравшей немедленно направляется представившему ее поставщику. К этому моменту заказчик должен быть готов предоставить поставщику текст проекта государственного контракта.

Государственный контракт заключается в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации.

52. В случае если поставщик, которому направлено письменное уведомление о том, что его заявка выиграла, не подписал государственный контракт в течение установленного срока либо не предоставил в установленные конкурсной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения обязательств по государственному контракту, заказчик отклоняет подобную заявку и выбирает выигравшую заявку из числа остальных действующих заявок. При этом заказчик вправе отклонить все заявки на основании настоящего Положения.

53. Уведомление о заключении государственного контракта с указанием наименования и адреса поставщика, заключившего контракт, а также цены контракта в течение 10 дней со дня заключения такого контракта доводится до сведения всех иных поставщиков, принимавших участие в торгах (конкурсе).

IV. Процедуры иных способов размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд

54. К 2-этапным торгам (конкурсу) применяются правила раздела III настоящего Положения, если настоящим пунктом не предусмотрено иное.

Конкурсной документацией предусматривается, что на первом этапе 2-этапных торгов (конкурса) все поставщики представляют первоначальные заявки на участие в торгах (конкурсе), содержащие предложения без указания цены. Конкурсная документация может предусматривать включение предложений, касающихся технических, качественных или иных характеристик продукции, а также предлагаемых условий и в соответствующих случаях профессиональной и технической компетентности и квалификации поставщиков.

На первом этапе 2-этапных торгов (конкурса) заказчик вправе проводить переговоры с любым поставщиком, заявка на участие в торгах (конкурсе) которого не была отклонена в соответствии с настоящим Положением, по любым вопросам, за исключением требований к квалификации.

На втором этапе 2-этапных торгов (конкурса) заказчик предлагает поставщикам, принявшим участие в первом этапе, представить окончательные заявки на участие в торгах (конкурсе) с указанием цены на один и тот же вид продукции. При составлении спецификаций данной продукции заказчик вправе исключить или изменить любое первоначально установленное в конкурсной документации положение, включая функциональные, технические или качественные характеристики закупаемой продукции, а также любые первоначально установленные этой документацией критерии оценки и сопоставления заявок и определения выигравшей заявки и вправе дополнить конкурсную документацию новыми характеристиками или критериями, соответствующими требованиям настоящего Положения. Любые исключения (изменения или дополнения) в конкурсной документации доводятся до сведения поставщиков в приглашении представить окончательные заявки на участие в торгах (конкурсе). Поставщик, не имеющий намерения представлять окончательную заявку на участие в торгах (конкурсе), вправе выйти из участия в торгах (конкурсе), не теряя при этом права на обеспечение заявки.

Окончательные заявки на участие в торгах (конкурсе) оцениваются и сопоставляются для определения выигравшей заявки в соответствии с разделом III настоящего Положения.

55. При проведении закрытых торгов (закрытого конкурса) в соответствии с настоящим Положением заказчик привлекает заявки на участие в торгах (конкурсе) от всех поставщиков, которые могут предоставить требуемую продукцию.

56. При проведении специализированных закрытых торгов (закрытого конкурса) по основаниям, предусмотренным настоящим Положением, опубликование информации, составляющей государственную тайну в соответствии с законодательством Российской Федерации, не допускается.

57. Запрос ценовых котировок производится не менее чем у трех поставщиков. В случае когда после соответствующего запроса установлено, что только два поставщика будут рассматриваться в качестве кандидатов на поставку требуемой продукции, запрос направляется этим поставщикам. В случае когда продукция может быть закуплена только у одного поставщика, ему направляется запрос в соответствии с пунктом 58 настоящего Положения. Каждый поставщик, которому направляется запрос ценовых котировок, должен быть проинформирован о том, включаются ли в стоимость продукции расходы на транспортировку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей.

Каждый поставщик вправе представить только одну ценовую котировку, которая не может быть впоследствии изменена. Между заказчиком и поставщиком не проводится никаких переговоров в отношении ценовой котировки, представленной данным поставщиком.

Выигравшим признается поставщик, который представил самую низкую ценовую котировку, удовлетворяющую потребностям заказчика.

58. В случаях, предусмотренных настоящим Положением, заказчик вправе закупать продукцию посредством запроса предложения или ценовой котировки у одного поставщика.

V. Обжалование

59. Любой поставщик, который заявляет, что он понес или может понести убытки в результате нарушения требований настоящего Положения заказчиком, имеет право на обжалование в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, иными федеральными законами и в порядке, предусмотренном настоящим разделом.

Предметом обжалования в соответствии с настоящим разделом не могут быть:

а) выбор способа размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд из числа способов, предусмотренных настоящим Положением;

б) решение заказчика в соответствии с настоящим Положением отклонить все заявки на участие в торгах (конкурсе), предложения, оферты или котировки.

60. До заключения государственного контракта жалоба направляется руководителю заказчика в письменной форме. В случае если жалоба основана на действии или решении заказчика либо использованной им процедуре, которые были утверждены уполномоченным территориальным органом в соответствии с настоящим Положением, она направляется в Министерство экономики Российской Федерации.

Если спор по жалобе не разрешен по взаимному соглашению поставщика и заказчика, заказчик или уполномоченный территориальный орган в течение 30 дней со дня представления жалобы выносит письменное решение, которое должно содержать:

а) обоснование мотивов принятия решения;

б) меры, направленные на удовлетворение изложенных требований, в случае полного или частичного удовлетворения жалобы.

61. Поставщик, жалоба которого не была рассмотрена уполномоченным территориальным органом или который не удовлетворен принятым им решением либо решение по жалобе которого не было принято в установленный срок, имеет право на обжалование в Министерство экономики Российской Федерации.

О получении жалобы Министерство экономики Российской Федерации незамедлительно уведомляет заказчика или уполномоченный территориальный орган.

Министерство экономики Российской Федерации, в случае если жалоба им не отклонена, вправе принять одно или несколько из следующих решений:

а) обязать заказчика, осуществившего незаконные действия, или применившего незаконные процедуры, либо принявшего незаконное решение, предпринять действия или применить процедуры на законной основе либо принять законное решение;

б) полностью или частично отменить или пересмотреть незаконное решение заказчика, за исключением решения о признании недействительным решения о заключении государственного контракта или решения о расторжении государственного контракта после его заключения;

в) обязать заказчика возместить убытки, понесенные поставщиком, подавшим жалобу, в связи с осуществлением процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд и в результате незаконного действия или решения заказчика либо использованной им незаконной процедуры;

г) обязать уполномоченный территориальный орган возместить расходы, предусмотренные настоящим пунктом, в случае если причинение убытков явилось результатом незаконных действий или решений заказчика, совершенных по согласованию с этим уполномоченным территориальным органом;

д) распорядиться о прекращении процедуры по размещению заказов на закупки продукции для государственных нужд.

Министерство экономики Российской Федерации в течение 30 дней выносит по жалобе письменное мотивированное решение.

62. Поставщик или любой государственный орган, интересы которого нарушены или могут быть нарушены в результате обжалования, имеет право участвовать в процедуре обжалования. Поставщик, не принявший участия в такой процедуре, впоследствии лишается права подать аналогичную жалобу.

63. Положения настоящего раздела не могут рассматриваться как ограничение права непосредственного обращения поставщиков и иных заинтересованных лиц в суд.

8.2.4. Постановление Правительства РФ от 26.09.97 № 1222 "О продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов)".

(в ред. Постановлений Правительства РФ
от 25.06.98 N 651, от 09.01.99 N 26 (ред. 03.09.99))

Во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 8 апреля 1997 г. N 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1997, N 15, ст. 1756) Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Установить следующий состав продукции (товаров, работ и услуг), закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов):

драгоценные металлы и драгоценные камни;

музейные ценности (отдельные предметы и коллекции), раритетные и редкие книги, рукописи, архивные документы на различных видах носителей и другие предметы, в том числе копии, имеющие историческое, художественное или иное культурное значение, взятые государством под охрану как памятники истории и культуры и предназначенные для пополнения музейного, библиотечного, архивного фондов, кино- и фотофонда, а также иных аналогичных фондов;

продукция государственного телевидения и радиовещания и услуги организаций связи по их распространению;

работы по поддержанию мобилизационных мощностей;

отечественные вакцины, включенные в Национальный календарь профилактических прививок; (абзац введен Постановлением Правительства РФ от 25.06.98 N 651)

продовольствие и материально - технические ресурсы, поставляемые в 1999 году из Украины федеральным органам исполнительной власти и иным получателям средств федерального бюджета по ценам на продовольствие, сложившимся на российском рынке на момент подписания контракта, и договорным ценам на материально - технические ресурсы в счет погашения задолженности за поставленный в Украину российский газ; (в ред. Постановления Правительства РФ от 09.01.99 N 26 (ред. 03.09.99))

продукция, производимая по государственному оборонному заказу, - в случае если отсутствуют претенденты на участие в конкурсе по размещению заказа на производство такой продукции или по результатам проведения указанного конкурса не определен головной исполнитель (исполнитель).

Указанная продукция (товары, работы и услуги) закупается для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов) в полном объеме.

2. Установить, что закупка продукции у поставщиков, указанных в государственном оборонном заказе на 1997 год, осуществляется без проведения торгов (конкурсов).

Председатель Правительства
Российской Федерации
В.ЧЕРНОМЫРДИН

8.2.5. Постановление Правительства РФ от 13.10.1999 № 1160 "О контроле за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и координации их проведения" (в ред. Постановления Правительства РФ от 08.11.2000 N 846)

В соответствии с Федеральным законом "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Установить, что Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять контроль за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров (работ, услуг) для государственных нужд и координацию их проведения (в ред. Постановления Правительства РФ от 08.11.2000 N 846)

2. Утратил силу. - Постановление Правительства РФ от 08.11.2000 N 846.

3. Федеральным органам исполнительной власти привести свои нормативные правовые акты в соответствие с Федеральным законом "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд".

Председатель Правительства
Российской Федерации
В.ПУТИН

8.2.6. Распоряжение Правительства РФ от 04.04.2000 № 502-р <О функциях Минэкономки РФ и официальном печатном издании>

1. В целях осуществления контроля за проведением конкурсов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд (далее именуются - конкурсы) и координации их проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации Минэкономки России:

осуществлять проверку своевременного проведения конкурсов в соответствии с приглашениями, опубликованными в средствах массовой информации, в том числе в официальных изданиях уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего контроль за проведением конкурсов и координацию их проведения;

проводить выборочные проверки соблюдения организаторами конкурсов установленных в конкурсной документации требований к участникам конкурсов на основании протоколов их проведения, представляемых в Минэкономки России организаторами конкурсов после подведения их итогов;

осуществлять контроль за соответствием квалификации членов конкурсной комиссии требованиям, установленным законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

координировать подготовку, переподготовку и повышение квалификации специалистов по организации и проведению конкурсов;

осуществлять контроль за правильностью выбора организаторами конкурса вида конкурса (открытый, в том числе двухэтапный, и закрытый, в том числе двухэтапный) и согласовать в установленном порядке по представлению организаторов конкурса возможность проведения открытого двухэтапного конкурса и закрытого (в том числе двухэтапного) конкурса;

взаимодействовать с международными организациями и иностранными учреждениями по вопросам, связанным с развитием и функционированием системы размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд и с осуществлением координации использования иностранной помощи в размещении этих заказов;

проводить анализ положения дел с реализацией в Российской Федерации системы конкурсного размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд и представлять ежеквартально в Правительство Российской Федерации доклады по данному вопросу;

подготовить и утвердить в 3-месячный срок необходимые нормативные акты и типовые методические рекомендации по осуществлению контроля за проведением конкурсов, обеспечению координации и согласования их проведения.

2. Определить официальным печатным изданием уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего контроль за проведением конкурсов и координацию их проведения, бюллетень "Конкурсные торги".

....

Председатель Правительства
Российской Федерации
В.ПУТИН

8.2.7. Постановление Правительства РФ от 03.09.98 № 1022 "О кадровом обеспечении торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд"

В целях обеспечения квалифицированного проведения торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Установить, что:

начиная с 1999 года комиссии по проведению торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд за счет средств федерального бюджета и государственных внебюджетных фондов формируются преимущественно из числа специалистов, прошедших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в области организации торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд;

начиная с 2000 года председателями указанных комиссий назначаются исключительно лица, прошедшие соответствующую профессиональную переподготовку или повышение квалификации.

Рекомендовать органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации руководствоваться аналогичными требованиями при формировании комиссий по проведению торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных фондов.

....

3. Возложить на Министерство экономики Российской Федерации ведение реестра специалистов, прошедших профессиональную переподготовку и повышение квалификации в области организации торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд.

4. Министерству экономики Российской Федерации и Министерству общего и профессионального образования Российской Федерации разработать и утвердить до 1 ноября 1998 г. положение об аттестации специалистов, участвующих в работе комиссий по проведению торгов (конкурсов) на закупку продукции для государственных нужд, и организовать начиная с 1999 года проведение их периодической аттестации.

И.о. Председателя Правительства
Российской Федерации
В.ЧЕРНОМЫРДИН

8.3. Закупки естественными монополиями

8.3.1. Постановление Правительства РФ от 13.10.1999 № 1158 "Об обеспечении соблюдения экономически обоснованных принципов формирования цен на продукцию (услуги) субъектов естественных монополий"

(извлечение)

В целях сдерживания инфляционных процессов в экономике и соблюдения экономически обоснованных принципов формирования цен на продукцию (услуги) субъектов естественных монополий Правительство Российской Федерации постановляет:

....

3. Рекомендовать субъектам естественных монополий осуществлять закупки продукции (услуг) для собственного потребления в соответствии с порядком, предусмотренным для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг для государственных нужд.

Председатель Правительства
Российской Федерации
В.ПУТИН

8.4. Проведение конкурсов по отбору аудиторских организаций

8.4.1. Постановление Правительства РФ от 12.06.2002 № 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита"

В соответствии с Федеральным законом "Об аудиторской деятельности" Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Утвердить прилагаемые Правила проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов.

Министерству финансов Российской Федерации до 1 ноября 2002 г. разработать и по согласованию с Министерством имущественных отношений Российской Федерации утвердить типовое положение о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита.

2. Министерству имущественных отношений Российской Федерации до 1 ноября 2002 г. разработать и по согласованию с Министерством финансов Российской Федерации утвердить типовое техническое задание на проведение обязательного аудита организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, и федеральных государственных унитарных предприятий.

3. Установить, что в договоре о проведении обязательного аудита федеральных государственных унитарных предприятий предусматривается обязательство аудиторской организации представить в Министерство имущественных отношений Российской Федерации не позднее 30 апреля года, следующего за отчетным, 1 экземпляр отчета аудитора, подготовленного для руководства (собственников имущества) предприятия по результатам проведения аудита.

4. Федеральным органам исполнительной власти в пределах своей компетенции представлять ежегодно, до 1 августа, в Министерство финансов Российской Федерации информацию о нарушениях требований законодательства Российской Федерации о проведении обязательного аудита.

5. Рекомендовать Центральному банку Российской Федерации представлять в Министерство финансов Российской Федерации информацию о примененных к кредитным организациям (в том числе к головным кредитным организациям банковских групп) мерах ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о проведении обязательного аудита, а также о случаях, когда головные организации (управляющие компании) банковских холдингов не проводили аудит консолидированной отчетности банковских холдингов.

6. Признать утратившими силу:

Постановление Правительства Российской Федерации от 7 декабря 1994 г. N 1355 "Об основных критериях (системе показателей) деятельности экономических субъектов, по которым их бухгалтерская (финансовая) отчетность подлежит обязательной ежегодной аудиторской проверке" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, N 33, ст. 3451);

Постановление Правительства Российской Федерации от 25 апреля 1995 г. N 408 "Об изменении основных критериев (системы показателей) деятельности экономических субъектов, по которым их бухгалтерская (финансовая) отчетность подлежит обязательной ежегодной аудиторской проверке" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1995, N 18, ст. 1674);

Постановление Правительства Российской Федерации от 29 января 2000 г. N 81 "Об аудиторских проверках федеральных государственных унитарных предприятий" (Собрание законодательства Российской Федерации, 2000, N 6, ст. 763).

Председатель Правительства
Российской Федерации
М.КАСЬЯНОВ

Утверждены

Постановлением Правительства
Российской Федерации
от 12 июня 2002 г. N 409

Правила проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов

1. Настоящие Правила регламентируют порядок проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов (далее именуется - конкурс).

Доля государственной собственности в уставном (складочном) капитале организаций определяется по состоянию на 1 января года, следующего за отчетным.

Настоящие Правила не распространяются на проведение конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления аудита Центрального банка Российской Федерации.

2. Конкурс проводится ежегодно и является открытым.

3. Организатором конкурса является орган управления организации, подлежащей обязательному аудиту.

4. Организатор конкурса:

извещает не менее чем за 45 дней до проведения конкурса через средства массовой информации о времени, месте, форме, предмете и порядке проведения конкурса, в том числе о порядке оформления участия в конкурсе, требованиях, касающихся опыта работы аудиторской организации в области аудита, порядке определения аудиторской организации, выигравшей конкурс, а также о сроке заключения с ней договора;

в течение 15 дней с даты извещения о проведении конкурса осуществляет сбор заявок на участие в нем заинтересованных аудиторских организаций.

В случае получения менее 2 заявок на участие в конкурсе организатор конкурса объявляет его несостоявшимся и извещает о проведении нового конкурса.

5. К участию в конкурсе допускаются аудиторские организации, имеющие лицензии на осуществление аудиторской деятельности и отвечающие установленным законодательством Российской Федерации требованиям, предъявляемым к аудиторским организациям.

6. Организатор конкурса не позднее 10 дней после поступления заявки от аудиторской организации на участие в конкурсе направляет ей приглашение, которое должно содержать:

техническое задание на проведение аудита, разработанное в соответствии с типовым техническим заданием на проведение обязательного аудита организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов;

образец договора на оказание аудиторских услуг.

7. В течение 15 дней с даты направления приглашения аудиторские организации представляют организатору конкурса в отдельных конвертах предложения, касающиеся технических показателей и цены проведения аудиторской проверки (далее именуются - технические и финансовые предложения).

Все предложения, полученные по истечении указанного срока, не рассматриваются и возвращаются аудиторским организациям в нераспечатанном виде.

8. Оценка технических и финансовых предложений, представленных аудиторскими организациями, производится конкурсной комиссией, создаваемой организатором конкурса.

В состав конкурсной комиссии включаются представители организатора конкурса, Министерства финансов Российской Федерации, Министерства имущественных отношений Российской Федерации или органов по управлению государственным имуществом субъектов Российской Федерации, на которые в установленном порядке возложено выполнение полномочий территориальных органов Министерства имущественных отношений Российской Федерации. В случае если проводится аудит кредитной организации, в состав конкурсной комиссии включаются представители Центрального банка Российской Федерации (по согласованию).

Положение о конкурсной комиссии разрабатывается на основе типового положения и утверждается организатором конкурса.

9. После получения организатором конкурса технических и финансовых предложений аудиторских организаций конверты с техническими предложениями вскрываются членами конкурсной комиссии.

Конверты с финансовыми предложениями находятся на хранении у организатора конкурса и вскрываются после оценки технических предложений.

10. Конкурсная комиссия осуществляет оценку технических и финансовых предложений аудиторских организаций в два этапа.

На первом этапе проводится оценка технического предложения по 100-балльной шкале, при этом максимальный балл по каждому критерию составляет:

60 баллов - оценка образца аудиторского заключения по ранее проведенной проверке организации (без указания ее наименования и других идентификационных признаков), содержащего в обязательном порядке показатели и экономические расчеты, максимально соответствующие типовому техническому заданию на проведение обязательного аудита организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, а также сведения о практической пользе, которую получила проверяемая организация в результате проведения аудита участником конкурса;

20 баллов - оценка методики осуществления аудита, включая его план, срок проведения и рекомендации по итогам проверки;

20 баллов - оценка квалификации специалистов, которые предлагаются для проведения аудита, подтверждаемая соответствующими квалификационными аттестатами аудиторов, с учетом опыта проведения не менее 5 аудиторских проверок по типу деятельности организации.

По результатам первого этапа отбирается не более 5 аудиторских организаций, получивших наибольшее количество баллов, которые допускаются ко второму этапу.

На втором этапе проводится оценка финансовых предложений отобранных аудиторских организаций.

Финансовые предложения, содержащие наименьшую цену проведения аудита, получают 100 баллов, а оценка предложения аудиторской организации, содержащего более высокую цену, рассчитывается как отношение наименьшей цены к более высокой цене, умноженной на 100 баллов.

11. После завершения оценки технического и финансового предложения аудиторской организации конкурсная комиссия суммирует оба результата с учетом следующих коэффициентов: оценка технического предложения - 0,6, оценка финансового предложения - 0,4.

По результатам оценки указанных предложений конкурсная комиссия дает заключение, которое представляется в соответствующий орган, уполномоченный управлять государственным имуществом.

12. Победителем конкурса признается аудиторская организация, которая по заключению конкурсной комиссии набрала наибольшее количество баллов.

При равенстве предложений победителем признается аудиторская организация, заявка которой была подана раньше.

13. Победитель конкурса и организатор конкурса подписывают в день проведения конкурса протокол о его результатах, который является основанием для проведения дальнейшей процедуры утверждения аудитора проверяемой организации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

14. Настоящие Правила применяются также при проведении конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного аудита федеральных государственных унитарных предприятий.

15. Настоящие Правила в отношении проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита государственных унитарных предприятий субъектов Российской Федерации являются примерными.

8.4.2. Приказ Минфина РФ от 31.10.2002 № 107н "Об утверждении типового положения о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита"

В соответствии с Федеральным законом "Об аудиторской деятельности" (Собрание законодательства Российской Федерации, 2001, N 33 (часть I), ст. 3422; 2001, N 51, ст. 4829; 2002, N 1 (часть I), ст. 2) и Постановлением Правительства Российской Федерации от 12 июня 2002 г. N 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита" (Собрание законодательства Российской Федерации, 2002, N 25, ст. 2447) приказываю:

Утвердить прилагаемое типовое положение о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита.

А.Л.КУДРИН

Согласовано
Заместитель Министра
имущественных отношений
Российской Федерации
С.Б.КОСАРЕВ

Первый заместитель
Председателя Центрального банка
Российской Федерации
А.А.КОЗЛОВ

Утверждено
Приказом Минфина России
от 31 октября 2002 г. N 107н

Типовое положение о конкурсной комиссии по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита

1. Для проведения конкурсов по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале которых доля федеральной собственности и (или) собственности субъекта Российской Федерации составляет не менее 25 процентов, орган управления организации, подлежащей обязательному аудиту, являющийся организатором конкурса, создает конкурсную комиссию (далее - комиссия) в количестве не менее 6 человек с правом решающего голоса, включая секретаря комиссии (по федеральным государственным унитарным предприятиям - 6 человек), и утверждает ее персональный состав.

Организатором конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита организации, в уставном (складочном) капитале которой доля федеральной собственности и (или) собственности субъекта Российской Федерации составляет не менее 25 процентов (далее - организация), является совет директоров (наблюдательный совет) организации.

Организатором конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита федерального государственного унитарного предприятия является руководитель федерального государственного унитарного предприятия.

2. Председателем комиссии с правом решающего голоса является руководитель либо заместитель руководителя органа управления организации, подлежащей обязательному аудиту. Председатель комиссии руководит деятельностью комиссии, утверждает регламент ее работы, определяет даты и повестку дня заседаний, организует работу комиссии в соответствии с настоящим типовым положением и Правилами проведения конкурса по отбору аудиторских организаций для осуществления обязательного ежегодного аудита организаций, в уставном (складочном) капитале

которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 12 июня 2002 г. N 409 "О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита".

Заместителем председателя комиссии с правом решающего голоса является представитель Министерства финансов Российской Федерации.

Секретарем комиссии с правом решающего голоса является представитель организатора конкурса.

3. В состав комиссии с правом решающего голоса также включаются представитель Министерства имущественных отношений Российской Федерации (либо органа по управлению государственным имуществом субъекта Российской Федерации, в котором зарегистрирована в качестве юридического лица организация, подлежащая обязательному аудиту, на который в установленном порядке возложено выполнение полномочий территориальных органов Министерства имущественных отношений Российской Федерации), представитель федерального органа исполнительной власти, на который возложены координация и регулирование деятельности в соответствующей отрасли (сфере) управления, и представитель одного из аккредитованных при Министерстве финансов Российской Федерации профессиональных аудиторских объединений.

В случае, если проводится отбор аудиторских организаций для осуществления аудита кредитной организации, в состав конкурсной комиссии с правом решающего голоса включается представитель Центрального банка Российской Федерации (по согласованию) и комиссия состоит из 7 человек с правом решающего голоса.

В состав конкурсной комиссии также могут входить не более двух человек с правом совещательного голоса.

4. Заседание комиссии является правомочным при участии в нем не менее двух третей от общего числа ее членов с правом решающего голоса.

Промежуточные решения комиссии, носящие внутренний организационный характер, принимаются простым большинством голосов от числа членов комиссии с правом решающего голоса, участвующих в заседании. В случае равенства голосов решающим является голос председательствующего на заседании комиссии.

Заключение комиссии по определению победителя конкурса принимается простым большинством голосов от числа членов комиссии с правом решающего голоса, участвующих в заседании. В случае равенства голосов решающим является голос председательствующего на заседании комиссии.

Промежуточные решения и заключение комиссии по определению победителя конкурса оформляются протоколом, который подписывается всеми членами комиссии с правом решающего голоса. Протокол в течение трех дней со дня заседания комиссии направляется членам комиссии.

Заключение комиссии в виде выписки из протокола представляется в соответствующий орган, уполномоченный управлять государственным имуществом.

Организационно - техническое обеспечение деятельности комиссии осуществляет организатор конкурса.
