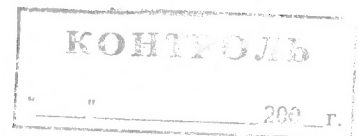




ГЛАВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ
ГОСУДАРСТВЕННОГО ФИНАНСОВОГО
КОНТРОЛЯ
АППАРАТА ПРАВИТЕЛЬСТВА
САМАРСКОЙ ОБЛАСТИ
(ГОСФИНКОНТРОЛЬ САМАРСКОЙ ОБЛАСТИ)

443006, г. Самара,
ул. Молодогвардейская, 210
Тел.332-37-00

30.03.2010 № 8-12/52
На № _____



Главным распорядителям
средств областного бюджета

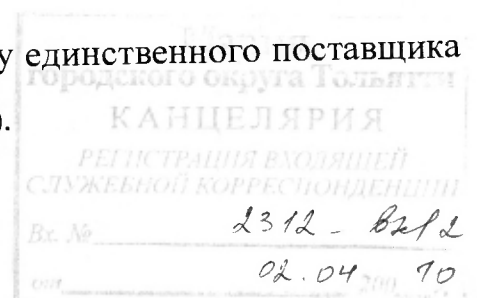
Главам муниципальных
районов и городских округов

О практике размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика, исполнителя, подрядчика

Главное управление государственного финансового контроля аппарата Правительства Самарской области, осуществляющее от имени аппарата Правительства Самарской области полномочия по контролю за соблюдением законодательства в сфере размещения заказов, в целях упорядочения процесса заключения государственных и муниципальных контрактов с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) сообщает следующее.

В соответствии со статьей 10 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов») размещение заказа может осуществляться следующими способами:

- путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме;
- без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).



По общему правилу размещение заказов для государственных и муниципальных нужд осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев прямо предусмотренных законодательством о размещении заказов.

1. Статья 55 Федерального закона «О размещении заказов» содержит исчерпывающий перечень случаев, когда государственные и муниципальные контракты заключаются с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) без проведения процедуры торгов или запроса котировок.

При размещении заказов в таких случаях следует строго соблюдать все требования, установленные статьей 9 Федерального закона «О размещении заказов» для государственных и муниципальных контрактов.

Согласно данной статье под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Государственный контракт и муниципальный контракт заключаются в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Федерального закона «О размещении заказов».

Заказ признается размещенным со дня заключения государственного или муниципального контракта, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Федерального закона «О размещении заказов», со дня заключения иных гражданско-правовых договоров.

Исходя из вышеизложенного, заключение государственного и муниципального контракта по основаниям, указанным в статье 55 Федерального закона «О размещении заказов», осуществляется в соответствии с положениями главы 28 Гражданского кодекса Российской Федерации «Заключение договора».

2. Для того, чтобы государственный или муниципальный контракт считался заключенным, а заказ размещенным, в соответствии со статьей 432 Гражданского кодекса Российской Федерации между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям контракта (договора).

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.

Статья 9 Федерального закона «О размещении заказов» содержит перечень условий, которые должны в обязательном порядке устанавливаться государственным или муниципальным контрактом. Кроме того, к таким контрактам применяются требования гражданского законодательства, установленные для договоров соответствующего вида.

Одним из существенных условий для контрактов (договоров) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд является условие о сроке исполнения государственного или муниципального контракта. В соответствии с правилами гражданского законодательства об исчислении сроков установленный сделкой срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (статья 190 Гражданского кодекса РФ). Соответственно, условие о действии контракта до полного исполнения сторонами своих обязательств может рассматриваться как определение контракта бессрочным.

Статьей 72 Бюджетного кодекса РФ установлено правило о возможности заключать и оплачивать контракты исключительно в пределах лимитов бюджетных обязательств. В качестве исключений Бюджетный кодекс РФ

называет заключение контракта на выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказание которых превышает срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств. Такие контракты могут заключаться в пределах средств, установленных на соответствующие цели долгосрочными целевыми программами (проектами), а также в соответствии с решениями Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления.

Соответственно, заключение контракта в пределах текущего финансового года без указания срока его действия противоречит требованиям статьи 72 Бюджетного кодекса РФ и может повлечь необходимость дополнительных расходов бюджета.

3. Согласно статье 425 Гражданского кодекса РФ законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором такое условие отсутствует, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения обязательств сторонами обязательства.

Следует учитывать, что в соответствии с требованиями Гражданского кодекса РФ для договоров поставки и подряда сроки поставки и сроки выполнения работ (оказания услуг) являются существенными условиями, и, следовательно, должны быть определены в контракте в соответствии с требованиями статьи 190 ГК РФ.

4. В соответствии с частью 4.1. статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» цена государственного или муниципального контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением отдельных случаев, предусмотренных этим законом. При этом закон допускает, что цена государственного или муниципального контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных

контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения государственного или муниципального контракта.

Отсутствие в государственных и муниципальных контрактах согласованных сторонами существенных условий договора влечет незаключенность таких контрактов, и, следовательно, отсутствие законных оснований для возникновения бюджетных обязательств.

5. Статьей 9 Федерального закона «О размещении заказов» предусмотрено также, в каких случаях возможно изменение тех или иных условий государственного и муниципального контракта, а в каких это делать не допускается. Несоблюдение этих требований влечет ничтожность несоответствующих закону условий договора или дополнительного соглашения.

При включении в государственный или муниципальный контракт условий о его расторжении следует учитывать требования части 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов», согласно которой расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Следовательно, других оснований для расторжения государственного или муниципального контракта стороны устанавливать не могут.

6. Необходимо учитывать, что согласно части 10 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в государственный контракт и муниципальный контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом.

В соответствии с частью 11 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного

государственным или муниципальным контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней).

Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается государственным или муниципальным контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

Поскольку размер неустойки (штрафа, пеней) устанавливается государственным или муниципальным контрактом, то заказчикам необходимо следить, чтобы в каждом контракте была установлена уплата неустойки (штрафа, пеней) за просрочку исполнения обязательств поставщиком (исполнителем, подрядчиком). Полагаем целесообразным рекомендовать устанавливать неустойку (штраф, пени) не менее чем в двукратном размере установленного законом минимального размера, что позволит более эффективно обеспечить своевременное исполнение обязательств по контракту.

Федеральным законом «О размещении заказов» предусмотрено, что поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней) только в одном случае: если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика. Следовательно, недопустимо включение в контракт других случаев освобождения поставщика (исполнителя, подрядчика) от уплаты неустойки (штрафа, пеней).

7. Часть 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» требует, чтобы в государственный или муниципальный контракт было включено обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте. Для этого необходимо установить, какие документы должны быть переданы вместе с товаром. Кроме того, следует указать, какие действия стороны должны совершить для проверки

соответствия количества, комплектности, объема и качества товаров (работ, услуг), со ссылкой на специальные нормативные правовые акты.

8. В соответствии со статьей 55 Федерального закона «О размещении заказов» при возникновении потребности в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации, государственный или муниципальный контракт заключается с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

При размещении заказа в таких случаях следует обращать внимание на то, что выполнение работ и оказание услуг может осуществляться только специальными субъектами – органами исполнительной власти, подведомственными им государственными учреждениями, государственными предприятиями, исключительные полномочия которых закрепляются в соответствующих нормативных правовых актах (законах, постановлениях высших исполнительных органов власти).

Заказчик при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации или для нужд муниципального образования в случае заключения государственного или муниципального контракта в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 55 Федерального закона «О размещении заказов» обязан уведомить об этом уполномоченный на осуществления контроля в сфере размещения заказов орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации. Таким уполномоченным органом в Самарской области с 01.01.2010 является аппарат Правительства Самарской области, от имени которого полномочия осуществляет Госфинконтроль Самарской области, в который и следует направлять уведомление.

Такое уведомление должно быть направлено государственным или муниципальным заказчиком в адрес Госфинконтроля Самарской области не позднее одного рабочего дня с момента заключения государственного или муниципального контракта. Таким образом, крайним сроком направления уведомлений является следующий после заключения контракта рабочий день. К уведомлению в обязательном порядке должна быть приложена копия заключенного контракта.

Кроме того, статья 55 Федерального закона «О размещении заказов» предусматривает возможность заказчика заключить государственный или муниципальный контракт без проведения торгов и запросов котировок при возникновении потребности в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи. При этом заказчик в срок не позднее трех рабочих дней со дня заключения контракта обязан уведомить уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд), орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации), орган местного самоуправления (при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования). К указанному уведомлению должна прилагаться копия акта обследования аварии или копия документа, составленного государственным или муниципальным заказчиком и подтверждающего обстоятельство, на основании которого заключен контракт

в соответствии с настоящим пунктом, а также копия заключенного контракта.

9. За период с 11.01.2010 по 28.02.2010 управлением по контролю за соблюдением законодательства в сфере размещения заказов Главного управления государственного финансового контроля аппарата Правительства Самарской области было рассмотрено более 50 уведомлений о заключении государственных и муниципальных контрактов с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 55 Федерального закона «О размещении заказов». Из них около половины контрактов были заключены на оказание услуг по охране объектов организациями вневедомственной охраны при соответствующих управлениях внутренних дел или ФГУП «Охрана» МВД России.

Считаем необходимым обратить внимание на часто встречающиеся нарушения требований действующего законодательства при заключении контрактов на оказание охранных услуг и направлении уведомления об этом.

В ряде случаев государственными и муниципальными заказчиками нарушается срок направления уведомлений в Госфинконтроль Самарской области. Несоблюдение срока, установленного законом в целях контроля за законностью выбора такого способа размещения заказа и возможности принятия срочных мер по устранению нарушений, может привести к тому, что бюджетные средства будут направлены на оплату обязательств по недействительному (ничтожному) контракту. Устранение последствий нарушения действующего законодательства о размещении заказов в таких случаях может привести к затратным по времени и средствам судебным спорам с непредсказуемой перспективой. Тем не менее, срок направления уведомлений нарушается государственными и муниципальными заказчиками на период до одного месяца.

Кроме того, по результатам рассмотрения содержания и условий контрактов, заключаемых с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) выявлены грубые нарушения требований, установленных

статьей 9 Федерального закона «О размещении заказов» для государственных или муниципальных контрактов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Выявлены контракты, в которых отсутствует цена контракта. Имеется лишь ссылка на приложение, где предусмотрен расчет стоимости услуг за один месяц. Следует учитывать, что в реестре государственных или муниципальных контрактов сведения о цене контракта являются обязательными. Следовательно, и в самом контракте его цена должна быть сторонами определена на весь период действия контракта.

При согласовании условий о возможности расторжения контрактов в одностороннем порядке сторонами не учитывается, что в соответствии с частью 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством. Практически в половине контрактов предусмотрена возможность одностороннего отказа от исполнения обязательств после уведомления другой стороны за определенное количество дней.

Большинство контрактов не включают в себя условия об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, несмотря на то, что такое условие является обязательным в силу части 10 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов».

В нарушение части 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в государственных и муниципальных контрактах отсутствует обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на

соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в контракте.

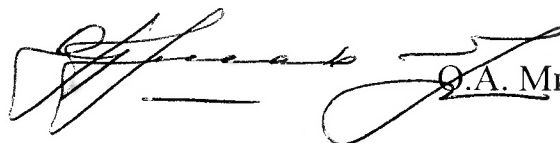
При составлении текста контракта необходимо избегать технических ошибок и опечаток. В некоторых государственных контрактах в текстовой части употребляется словосочетание «настоящий муниципальный контракт», что свидетельствует о небрежности при оформлении документа.

Допускаются случаи заключения контракта на оказание услуг по охране с одной и той же организацией того же самого объекта на тот же период, на который такой контракт был заключен ранее, но уже по другой цене. Следует учитывать, что после заключения контракта заказ является размещенным и до расторжения предыдущего контракта заключение нового контракта на тот же самый предмет не допускается.

На основании вышеизложенного Госфинконтроль Самарской области рекомендует всем государственным и муниципальным заказчикам при заключении государственных или муниципальных контрактов с единственным поставщиком неукоснительно соблюдать все установленные действующим законодательством требования.

Прошу довести указанную информацию до руководителей подведомственных бюджетных учреждений.

Руководитель Госфинконтроля
Самарской области



О.А. Михеева