

ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА



01 июля 2013 г.

07.06.2013

Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» больше не распространяется на договоры в сфере электроэнергетики, являющиеся обязательными для субъектов оптового рынка

11.06.2013

Регламентирован порядок размещения на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> информации об объеме выручки компаний с государственным участием

23.04.2013

Минэкономразвития России утвердило арендную ставку на земельные участки, находящиеся в собственности Российской Федерации и предназначенные для объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения

06.05.2013

В номенклатуре товаров, работ, услуг для нужд заказчиков появились новые и были изменены старые позиции

06.06.2013

Апелляционный суд признал, что к отношениям сторон концессионного соглашения в части проектирования и реконструкции объекта применяются положения законодательства о подряде. В случае нарушения концедентом требований к земельному участку для целей реализации концессионного соглашения концессионер вправе приостановить работы или отказаться от исполнения концессионного соглашения

05.04.2013

Контроль в области закупок в соответствии с новым Федеральным законом N 44-ФЗ

27.06.2013

Проект Постановления Пленума ВАС РФ по вопросу о размере суммы, которая может быть взыскана с банка в конкурсную массу в случае признания договора кредитной линии недействительным

Обзор подготовлен юристами
практики партнера
Юрия Туктарова
Email: yury.tuktarov@lecap.ru

*«...с 07 июня 2013 года для
субъектов оптового рынка
электроэнергетики
отменяется режим закупок,
предусматривающий
проведение торгов»*

Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» больше не распространяется на договоры в сфере электроэнергетики, являющиеся обязательными для субъектов оптового рынка

В соответствии с поправками, внесенными Федеральным законом от 07 июня 2013 г. N 115-ФЗ, Закон о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не регулирует отношения, связанные с заключением и исполнением договоров в соответствии с законодательством об электроэнергетике, являющихся обязательными для субъектов оптового рынка – участников обращения электрической энергии и (или) мощности.

Это означает, что с 07 июня 2013 года для субъектов оптового рынка электроэнергетики отменяется режим закупок, предусматривающий проведение торгов.

Регламентирован порядок размещения на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> информации об объеме выручки компаний с государственным участием.

Правительством Российской Федерации было принято Постановление от 11 июня 2013 г. N 494 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации об объеме выручки отдельных видов юридических лиц и требованиях к такой информации».

Организации, доля участия в которых Российской Федерации (субъекта Российской Федерации, муниципального образования) в совокупности не превышает 50%, а также дочерние общества таких организаций и их дочерние общества должны на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещать информацию об объеме своей выручки. Данное правило касается, в частности, субъектов естественных монополий, организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых

отходов, а также дочерних обществ указанных организаций и их дочерних обществ.

Постановление Правительства N 494 устанавливает порядок размещения информации об объеме выручки, в том числе порядок изменения и удаления информации, перечень сведений, которые необходимо размещать на официальном сайте, а также момент, с которого сведения считаются размещенными на официальном сайте. Постановление вступает в силу с 25 июня 2013 года.

Обзор подготовлен юристами
практики партнера
Юрия Туктарова
Email: yury.tuktarov@lcap.ru

«Приказом
Минэкономразвития России от
06 мая 2013 г. N 245 в новой
редакции были изложены
позиции 38, 39, 63, 108, 114,
121, 128, 132, 133, 155, 200, 220
Номенклатуры товаров,
работ, услуг»

Минэкономразвития России утвердило арендную ставку на земельные участки, находящиеся в собственности Российской Федерации и предназначенные для объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения

В соответствии с Приказом Минэкономразвития России от 23 апреля 2013 г. N 217 устанавливается арендная ставка в размере 0,7% от кадастровой стоимости соответствующего земельного участка в отношении земельных участков, находящихся в собственности Российской Федерации и предоставленных (заняты) для размещения трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод.

Указанная арендная ставка начинает действовать с 01 июля 2013 года.

В номенклатуре товаров, работ, услуг для нужд заказчиков появились новые и были изменены старые позиции

Приказом Минэкономразвития России от 06 мая 2013 г. N 245 в новой редакции были изложены позиции 38, 39, 63, 108, 114, 121, 128, 132, 133, 155, 200, 220 Номенклатуры товаров, работ, услуг

услуги, административные услуги, связанные с иностранными делами, услуги по сбору и анализу статистических данных, услуги, предоставляемые членскими организациями, услуги, предоставляемые экстерриториальными организациями и органами.

Также в Номенклатуру были добавлены новые позиции: 222 – моторизованные боевые машины и их детали; 223 – приборы оптические, фото- и киноаппаратура; 224 – административные правительственные

Апелляционный суд признал, что к отношениям сторон концессионного соглашения в части проектирования и реконструкции объекта применяются положения законодательства о подряде. В случае нарушения концедентом требований к земельному участку для целей реализации концессионного соглашения концессионер вправе приостановить работы или отказаться от исполнения концессионного соглашения

«...нарушение концедентом требования к категории земельного участка, предоставляемого под объект концессионного соглашения, является не основанием для изменения концессионного соглашения в части сроков проектирования и реконструкции, а основанием для приостановления работ концессионером...»

Концессионер обратился в арбитражный суд с иском об изменении концессионного соглашения в части сроков проведения мероприятий по проектированию и реконструкции объекта концессионного соглашения

Постановлением от 06 июня 2013 года (по делу № А12-31994/2012) Двенадцатый арбитражный апелляционный суд поддержал решение суда первой инстанции об отказе в удовлетворении иска. Постановление суда было мотивировано тем, что сроки исполнения концессионером своих обязательств являются существенным условием концессионного соглашения и не могут быть изменены. Кроме того, к отношениям сторон в части реконструкции объекта концессионного соглашения

применяются положения законодательства о подряде. В этой связи нарушение концедентом требования к категории земельного участка, предоставляемого под объект концессионного соглашения, является не основанием для изменения концессионного соглашения в части сроков проектирования и реконструкции, а основанием для приостановления работ концессионером. В случае указанного нарушения концессионер вправе отказаться от исполнения концессионного соглашения и требовать возмещения убытков, если иное не предусмотрено концессионным соглашением.

Проект Постановления Пленума ВАС РФ по вопросу о размере суммы, которая может быть взыскана с банка в конкурсную массу в случае признания договора кредитной линии недействительным

27 июня 2013 г. на сайте ВАС РФ был размещен проект Постановления Пленума ВАС РФ «О внесении дополнения в постановление Пленума ВАС РФ от 23 декабря 2010 г. N 63 («Постановление N 63») «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности банкротстве» («Проект»).

В соответствии с данным Проектом*, при удовлетворении заявления об оспаривании сделки с предпочтением размер подлежащего взысканию с банка в конкурсную массу в любом случае не может превышать сумму определенного договором лимита задолженности по кредиту и погашенных процентов за пользование кредитом.

Необходимо иметь в виду, что вопрос о размере платежей, подлежащих взысканию с банка в конкурсную массу, должен быть рассмотрен Президиумом ВАС РФ в рамках дела с участием НБД Банк**. В данном деле

суды первой, апелляционной и кассационной инстанции при вынесении решения исходили из того, что лимит кредитной линии не влияет на размер платежей, подлежащих взысканию в конкурсную массу.

15 мая 2013 г. в Определении ВАС РФ о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ*** было отмечено, что при рассмотрении дела о взыскании в конкурсную массу платежей с банковских организаций суды, принимая решение по делу, не учитывали специфику договора возобновляемой кредитной линии, согласно которому выдача кредита осуществляется в пределах установленного лимита. Объем возмещения в конкурсную массу по таким отношениям необходимо рассчитывать исходя из лимита кредитной линии.

*: <http://arbitr.ru/vas/proj/>

**<http://kad.arbitr.ru/Card/c6a6f30f-6e6c-4db8-9002-7a078b9ea845>

****«Определение ВАС РФ от 15 мая 2013 г. N ВАС-4172/13*

Обзор подготовлен юристами
практики партнера
Юрия Туктарова
Email: yury.tuktarov@lecap.ru

Контроль в области закупок в соответствии с новым Федеральным законом N 44-ФЗ

В предыдущих Еженедельных обзорах законодательства LEGAL CAPITAL PARTNERS от 06 мая и 03 июня 2013 г.* мы рассматривали положения Федерального закона от 05 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» («Закон N 44») о некоторых его основных положениях (предмет регулирования, единая информационная система, планирование закупок товаров (работ, услуг), способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), уточнение и изменение действующих правил определение поставщика (подрядчика, исполнителя), антидемпинговые меры при проведении конкурса (аукциона) и о правилах изменения государственного (муниципального) контракта.

В данном обзоре рассматриваются следующие наиболее значимые изменения Закона N 44 о контроле в области закупок:

- расширение круга субъектов, уполномоченных на осуществление контроля в области закупок;
- введение новых видов контроля (ведомственный контроль, общественный контроль, контроль со стороны заказчика), а также мониторинга и аудита в области закупок.

Расширение круга субъектов, уполномоченных на осуществление контроля в области закупок

Согласно частям 2 и 3 статьи 17 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» («Закон N 94») контроль в сфере размещения заказов осуществляется следующими субъектами:

- уполномоченным федеральным органом государственной власти, которым является Федеральная антимонопольная служба РФ**;
- уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов органами исполнительной власти субъекта РФ;
- органами местного самоуправления муниципального района, городского округа.

Законом N 44 расширен состав контрольных органов в области закупок. Кроме перечисленных в Законе N 94 субъектов, полномочия по осуществлению контроля в области закупок осуществляют также следующие органы***:

- федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы РФ (Федеральное казначейство);
- финансовые органы субъектов РФ и муниципальных образований;
- органы управления государственными внебюджетными фондами;
- контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа (закупки в рамках государственного оборонного заказа, а также закупки товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу, и сведения о которых составляют государственную тайну);

«запрос предложений: проводится в случаях, предусмотренных Законом № 44-ФЗ, например, при расторжении контракта и необходимости заключения взамен него нового контракта, признании повторного конкурса, электронного аукциона не состоявшимся...»

*С данным обзором можно ознакомиться по следующим ссылкам:

http://www.lecap.ru/upload/information_system_20/4/0/4/item_404/information_items_property_831.pdf;
http://www.lecap.ru/upload/information_system_20/4/1/3/item_413/information_items_property_850.pdf.

** См. пункт 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе.

***Часть 1 статьи 99 Закона N 44

- органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля, определенные в соответствии с Бюджетным кодексом РФ.

Субъекты контроля

В круг субъектов контроля* по Закону N 94 входят следующие участники закупок:

- заказчики;
- уполномоченные органы или специализированные организации;
- конкурсные, аукционные или котировочные комиссии;
- уполномоченные федеральные органы исполнительной власти по созданию, ведению, развитию и обслуживанию официального сайта;
- организации, оказывающие услуги по ведению и обслуживанию официального сайта федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим ведение реестра контрактов;
- операторы электронных площадок.

В круг субъектов контроля по Закону N 44 входят следующие участники закупок:

- заказчики;
- контрактные службы;
- контрактные управляющие;
- комиссии по осуществлению закупок и их члены;
- уполномоченные органы;
- уполномоченные учреждения;
- специализированные организации;
- операторы электронных площадок.

Разрешение противоречий при принятии решений контрольными органами разных уровней

С учетом того, что в осуществлении контроля закупки могут принимать участие органы разных уровней (например, проведение

внеплановой проверки в отношении закупки для муниципальных нужд может осуществлять также орган субъекта РФ), Законом N 44 были установлены правила разрешения возможных противоречий в процессе принятия указанными органами решений по результатам проведенных проверок:

- решения органов более низкого уровня, принятые по результатам проведения плановой и (или) внеплановой проверки не должны противоречить решениям органа более высокого уровня, принятым в результате проведения внеплановой проверки**;
- в случае принятия в отношении одной и той же закупки решения органами разных уровней применению подлежит решение органа более высокого уровня***.

Сфера деятельности контрольных органов в области контроля в сфере закупок

Общий контроль

Общий контроль в сфере закупок осуществляют федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ и органы местного самоуправления муниципального района, городского округа, уполномоченные на осуществление контроля в сфере закупок, за исключением вопросов, отнесенных к контролю со стороны Федерального казначейства, органов внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля, контрольного органа в сфере государственного оборонного заказа.

Контроль со стороны Федерального казначейства и органов внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля

Федеральное казначейство осуществляет следующие контрольные функции:

* Часть 2 статьи 17 Закона N 94.

** Части 17, 18 статьи 99 Закона N 44.

*** Части 19, 20 статьи 99 Закона N 44.

«С учетом того, что в осуществлении контроля закупки могут принимать участие органы разных уровней ..., Законом N 44 были установлены правила разрешения возможных противоречий в процессе принятия указанными органами решений по результатам проведенных проверок»

- контроль за соответствием информации об объеме финансового обеспечения, включенной в планы закупок, информации об объеме финансового обеспечения для осуществления закупок, утвержденном и доведенном до заказчика;
- контроль за соответствием информации об идентификационных кодах закупок и об объеме финансового обеспечения для осуществления данных закупок, содержащейся:
 - в планах-графиках, информации, содержащейся в планах закупок;
 - в извещениях об осуществлении закупок, в документации о закупках, информации, содержащейся в планах-графиках;
 - в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), информации, содержащейся в документации о закупках;
 - в условиях проектов контрактов, направляемых участникам закупок, с которыми заключаются контракты, информации, содержащейся в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);
 - в реестре контрактов, заключенных заказчиками, условиям контрактов.
- применения заказчиком мер ответственности и совершения иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;
- соответствия поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги условиям контракта;
- своевременности, полноты и достоверности отражения в документах учета поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги;
- соответствия использования поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги целям осуществления закупки.

Положения о контрольных функциях Федерального казначейства и органов внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля вступают в силу с 01 января 2016 г.**

Контроль в сфере государственного оборонного заказа

Контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа осуществляет контроль*** в сфере осуществления закупок в рамках государственного оборонного заказа, а также при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу, и сведения о которых составляют государственную тайну.

«Контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа осуществляет контроль в сфере осуществления закупок в рамках государственного оборонного заказа»

Органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контрольные функции в отношении:

- соблюдения требований к обоснованию закупок;
- нормирования в сфере закупок;
- определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), при формировании планов-графиков*;

* Ранее контрольные функции в отношении данного вопроса могли осуществляться на основании статьи 157 БК РФ и положений соответствующих органов внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля. Теперь такие полномочия прописаны напрямую в Законе N 44.

** Статья 114 Закона N 44.

*** За исключением вопросов, отнесенных к контролю со стороны Федерального казначейства, органов внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля.

Введение новых видов контроля (ведомственный контроль, общественный контроль, контроль со стороны заказчика), а также мониторинга и аудита в области закупок

Ведомственный контроль

Закон N 44 вводит понятие ведомственного контроля.

Согласно статье 100 Закона N 44 ведомственный контроль представляет собой контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, осуществляемый:

- государственными органами в отношении подведомственных им заказчиков;
- Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом» в отношении подведомственных ей заказчиков;
- органами управления государственными внебюджетными фондами в отношении подведомственных им заказчиков;
- муниципальными органами в отношении подведомственных им заказчиков.

Порядок ведомственного контроля должен быть установлен соответственно Правительством РФ, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией.

Контроль со стороны заказчика

Закон N 44 вводит понятие контроля со стороны заказчика.

Согласно статье 101 Закона N 44 контроль со стороны заказчика представляет собою:

- контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством РФ;

- контроль за привлечением к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Общественный контроль

Закон N 44 вводит понятие общественного контроля.

Общественный контроль* – это контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок со стороны граждан, общественных объединений и юридических лиц, направленный на достижение, в частности, следующих целей:

- предупреждение, выявление нарушений требований законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;
- информирование заказчиков, контрольных органов в сфере закупок о выявленных нарушениях.

Общественные объединения и объединения юридических лиц вправе осуществлять общественный контроль следующими способами**:

- подготовка предложения по совершенствованию законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок;
- направление заказчикам запросов о предоставлении информации об осуществлении закупок и о ходе исполнения контрактов;
- осуществление независимого мониторинга закупок и оценки эффективности закупок, в том числе оценки осуществления закупок и результатов исполнения контрактов в части их соответствия требованиям Закона N 44;

«Согласно статье 100 Закона N 44 ведомственный контроль представляет собой контроль за соблюдением законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок...»

* Статья 102 Закона N 44.

** Часть 3 статьи 103 Закона N 44.

«Мониторинг закупок осуществляется в порядке, установленном Правительством РФ с использованием единой информационной системы и на основе содержащейся в ней информации.»

- обращение от своего имени в государственные органы и муниципальные органы с заявлением о проведении мероприятий по контролю в соответствии Законом N 44;
- обращение от своего имени в правоохранительные органы в случаях выявления в действиях (бездействии) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссий по осуществлению закупок и их членов, должностных лиц контрактной службы, контрактных управляющих признаков состава преступления;
- обращение в суд в защиту нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов группы лиц в соответствии с законодательством РФ.

Закон N 44 не предусматривает положений о конкретных субъектах, которым могут быть адресованы предложения (запросы, обращения), а также не содержит порядок рассмотрения таких предложений (запросов, обращений), соответственно данная процедура должна регулироваться общим законодательством о порядке рассмотрения обращений граждан и юридических лиц*.

Мониторинг закупок

Закон N 44 вводит понятие мониторинга закупок**.

Мониторинг закупок*** – это система наблюдений в сфере закупок, осуществляемых на постоянной основе посредством сбора, обобщения, систематизации и оценки информации об осуществлении закупок, в том числе реализации планов закупок и планов-графиков, направленная на достижение следующих целей:

- оценка степени достижения целей осуществления закупок, определенных в соответствии со статьей 13 Закона N 44;
- оценка обоснованности закупок в соответствии со статьей 18 Закона N 44;

- совершенствование законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок.

Мониторинг закупок обеспечивается федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок, органом исполнительной власти субъекта РФ по регулированию контрактной системы в сфере закупок, местной администрацией****.

Мониторинг закупок осуществляется в порядке, установленном Правительством РФ с использованием единой информационной системы и на основе содержащейся в ней информации.

Результаты мониторинга закупок являются аналитические отчеты, которые ежегодно представляются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок в Правительство РФ.

Мониторинг закупок для обеспечения нужд субъектов РФ и муниципальных нужд может осуществлять в соответствии с законодательством субъектов РФ и муниципальными правовыми актами соответственно.

Аудит в сфере закупок

Закон N 44 вводит понятие аудита в сфере закупок*****.

Аудит в сфере закупок***** – это анализ и оценка результатов закупок, достижения целей осуществления закупок, осуществляемые:

* См. Федеральный закон от 02 мая 2006 г. N 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации».

** Глава 4 Закона N 44.

*** Статья 97 Закона N 44.

**** Часть 10 статьи 97 Закона N 44.

***** Глава 4 Закона N 44.

***** Статья 98 Закона N 44.

- Счетной палатой РФ;
- контрольно-счетными органами субъектов РФ, образованными законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов РФ;
- контрольно-счетными органами муниципальных образований (в случае, если такие органы образованы в муниципальных образованиях), образованными представительными органами муниципальных образований.

Аудит в сфере закупок осуществляется путем проведения экспертно-аналитической, информационной и иной деятельности посредством проверки, анализа и оценки информации о законности, целесообразности, об обоснованности, о своевременности, об эффективности и о результативности расходов на закупки по планируемым к заключению, заключенным и исполненным контрактам.

По итогам проведенного аудита в сфере закупок органы аудита обобщают полученные результаты, в том числе:

- устанавливают причины выявленных отклонений, нарушений и недостатков;
- подготавливают предложения, направленные на их устранение и на совершенствование контрактной системы в сфере закупок;
- систематизируют информацию о реализации указанных предложений;
- размещают в единой информационной системе обобщенную информацию о таких результатах.