

Бухгалтер и закон

ОБЪЕМЫ И СРОКИ ВЫПОЛНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО ЗАКАЗА

*Л. Л. ГОРШКОВА,
руководитель Центра методологии
бухгалтерского учета и налогообложения*

Одним из наиболее часто встречающихся оснований для обжалования размещения государственного или муниципального заказа, как показывает судебная практика и практика территориальных управлений ФАС России, является установление в конкурсной и аукционной документации одновременно большого объема поставляемых товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) и коротких сроков поставки (выполнения работ, оказания услуг). Руководители ряда организаций полагают, что нереальные к исполнению сроки и объемы напрямую свидетельствуют о нарушении заказчиками законодательства.

Исходя из ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон № 135-ФЗ) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов;
- 4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Наряду с установленными ч. 1 ст. 17 Закона № 135-ФЗ запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти,

органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещаются не предусмотренные федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничения доступа к участию в торгах (ч. 2. ст. 17 Закона № 135-ФЗ).

Как указано в ч. 4 ст. 17 Закона № 135-ФЗ, нарушение правил, установленных ст. 17 Закона № 135-ФЗ, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

В соответствии с ч. 1 ст. 22 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон № 94-ФЗ) конкурсная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Пунктом 2 ч. 4 ст. 22 Закона № 94-ФЗ установлено, что конкурсная документация должна содержать требования к описанию участниками размещения заказа поставляемого товара, который является предметом конкурса, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик. А также требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом конкурса, их количественных и качественных характеристик.

Согласно п. 4 ч. 4 ст. 22 Закона № 94-ФЗ конкурсная документация должна содержать место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг. На основании ч. 1 ст. 34 Закона № 94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом. В силу ч. 4 ст. 34 Закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать сведения, предусмотренные, в частности, пп. 2 и 4 ч. 4 ст. 22 Закона № 94-ФЗ.

Частью 5 ст. 10 Закона № 94-ФЗ предусмотрено, что нарушение предусмотренных Законом № 94-ФЗ положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещение заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления.

В соответствии со ст. 449 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица.

В Законе № 94-ФЗ прямо не указано, что сроки поставки товара, выполнения работ, оказания услуг должны быть реально исполнимыми. Кроме того, действующее законодательство не содержит определения понятия «реально исполнимое обязательство».

В силу п. 1 ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Учитывая данную норму, можно сделать вывод, что если в документации, например, установлен короткий срок на поставку большой партии товаров, то победитель торгов берет на себя обязанность его соблюсти на свой риск.

Кроме того, можно рассмотреть и ситуацию, в которой участник размещения заказа по собственной инициативе в конкурсной заявке или заявке на участие в аукционе устанавливает низкую цену или максимально короткий срок исполнения контракта исключительно для того, чтобы выиграть торги.

Такие действия могут быть объяснены множеством причин, начиная от продвижения организации и заканчивая поддержанием ее деловой репутации.

Пунктом 3 ст. 10 ГК РФ установлено, что в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются. Учитывая данное положение, можно сделать вывод, что заказчик, выдвигая определенные условия в конкурсной (аукционной) документации, будет действовать прежде всего добросовестно.

Также необходимо учитывать, что для разных субъектов предпринимательской деятельности (разных хозяйствующих субъектов) понятие реальности исполнения обязательства может быть разным (в силу разного объема выручки, разной численности работников и т. д.).

В то же время автор отмечает, что неправомерно установление в конкурсной или аукционной документации сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, момент истечения которых наступает до окончания срока рассмотрения и оценки конкурсных или аукционных заявок, а также до окончания срока, в течение которого победитель конкурса должен подписать контракт. В подобных случаях нереальность сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг очевидна. Обязанности поставщика, возникают только после подписания контракта (ч. 4 ст. 9 Закона № 94-ФЗ), где установлено, что заказ признается размещенным со дня заключения государственного или муниципального контракта, а в случае, предусмотренном п. 14 ч. 2 ст. 55 Закона № 94-ФЗ, со дня заключения иных гражданско-правовых договоров.

Судебная практика не дает прямого ответа на вопрос, свидетельствует ли указание в конкурсной или аукционной документации нереальных сроков поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) основанием для признания действий заказчика по разработке и размещению конкурсной или аукционной документации неправомерными.

Но, учитывая положения ст. 17 Закона № 135-ФЗ, можно сделать вывод, что суд с учетом конкретных обстоятельств дела может посчитать, что установленные в конкурсной или аукционной документации сроки поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции (т. к. они исполнимы только определенными физическими или юридическими лицами).

Таким образом, установление в конкурсной или аукционной документации одновременно большого объема поставляемых товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) и коротких сроков поставки (выполнения работ, оказания услуг) само по себе не является основанием для признания действий заказчика по разработке и размещению конкурсной или аукционной документации неправомерными, а размещение заказа — недействительным, поскольку нельзя однозначно утверждать, являются ли данные объемы и сроки реальными или нереальными. Однако суд с учетом конкретных обстоятельств дела может посчитать, что установленные в кон-

курсной или аукционной документации сроки поставки товаров приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Список литературы

1. Гражданский кодекс РФ (часть вторая): Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ.
2. О защите конкуренции: Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ.
3. О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд: Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ.