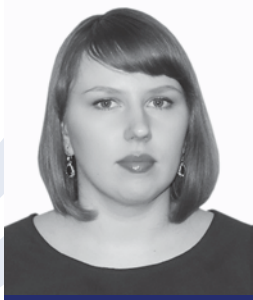


# ЗАКОН О ЗАКУПКАХ: ДО И ПОСЛЕ



**ЮЛИЯ ТОРМАГОВА**

руководитель  
Коммерческой  
группы юридической  
фирмы VEGAS LEX



**ЮЛИЯ ПОЛЯКОВА**

юрист Коммерческой  
группы юридической  
фирмы VEGAS LEX

**С 1 января 2014 г. вступило в силу новое законодательство о государственных и муниципальных закупках. Чем новый закон отличается от старого?**

**С** 1 января 2014 г. изменилось регулирование сферы государственных и муниципальных закупок. Федеральный закон 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) утратил силу. Вместо него начал действовать Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ).

Закон № 44-ФЗ стал результатом компромисса между ФАС России и Минэкономразвития России. Проект последнего предусматривал кардинальное реформирование системы государственных и муниципальных закупок, в то время как антимонопольный орган настаивал на сохранении преемственности с Законом № 94-ФЗ.

документов регионального уровня. Например, субъекты РФ могут самостоятельно устанавливать дополнительные перечни товаров, работ, услуг, для закупки которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (п. 2 ст. 59 Закона № 44-ФЗ).

Основная роль в подзаконном регулировании сферы государственных и муниципальных закупок отводится Правительству РФ, которое до вступления Закона № 44-ФЗ в силу должно было принять более 30 конкретизирующих постановлений.

Таким образом, значительный круг вопросов, касающихся контрактной системы в области закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, отнесен к сфере регулирования подзаконных нормативных актов и региональных документов. От их содержания и своевременности принятия будет напрямую зависеть эффективность функционирования контрактной системы в России.

## УСЛОЖНЕНИЕ РЕГУЛИРОВАНИЯ

Для обеспечения нормального функционирования Закона № 44-ФЗ требуется принятие множества подзаконных нормативных актов, а также ряда

## ВЫБИРАЕМ ПОСТАВЩИКА

В отличие от Закона № 94-ФЗ, которым предусматривалось проведение торгов в форме конкурса и аукциона (в т. ч. аукциона в электронной форме), а также закупок без проведения торгов (п. 1 ст. 10 Закона № 94-ФЗ), Закон № 44-ФЗ существенно расширяет перечень способов определения поставщика (исполнителя, подрядчика).

Так, ст. 24 Закона № 44-ФЗ относит к способам определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

- открытый конкурс;
- конкурс с ограниченным участием;
- закрытый конкурс;
- закрытый конкурс с ограниченным участием;
- двухэтапный конкурс;
- закрытый двухэтапный конкурс;
- электронный аукцион;
- закрытый аукцион;
- запрос котировок;
- запрос предложений.

Вводя новые способы определения поставщика (исполнителя, подрядчика), законодатель стремился учесть специфику отдельных предметов закупки (например, товаров, носящих иннова-

## КНИЖНАЯ ПОЛКА



**ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. СДЕЛКИ. РЕШЕНИЯ СОБРАНИЙ. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО И ДОВЕРЕННОСТЬ. СРОКИ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ. ПОСТАТЕЙНЫЙ КОММЕНТАРИЙ К ГЛАВАМ 9–12**  
Под ред. П.В. Крашенинникова

М.: Статут, 2013

Издание представляет собой постатейный комментарий к главам Гражданского кодекса Российской Федерации «Сделки» (гл. 9), «Решение собраний» (гл. 9.1), «Представительство. Доверенность» (гл. 10), «Исчисление сроков» (гл. 11), «Исковая давность» (гл. 12). Указанные главы анализируются с учетом изменений, вступивших в силу 1 сентября 2013 г.

В комментарии рассматриваются изменения, касающиеся института признания сделок недействительными, новые правила о доверенностях, о представительстве, общие правила о проведении собраний, которые впервые вводятся в ГК РФ, и т. д.

В книге наряду с анализом правоприменительной практики дается сравнительный анализ измененных положений Кодекса.

Обзор подготовлен на основе информации издательства «Статут»

ционный характер, научно-исследовательских работ) и обеспечить ее эффективность.

В ходе обсуждения Закона № 44-ФЗ возникли разногласия в отношении основной формы проведения закупок. ФАС России предлагала сохранить указанный статус за аукционом, тем самым сохранив цену контракта в качестве ключевого критерия определения победителя процедуры. Минэкономразвития России настаивало на том, чтобы основной формой закупок стал конкурс. Возобладала последняя позиция. Закон № 44-ФЗ ограничил сферу применения электронного аукциона только закупкой простых, типовых товаров, включенных в перечень, установленный Правительством РФ, или дополнительный перечень, определенный субъектом РФ (ст. 59 Закона № 44-ФЗ). Тем не менее данное нововведение не всеми оценивается позитивно. Так, отдельные представители органов законодательной власти обеспокоены тем, что в рамках конкурсов «субъективная оценка заявок будет осуществляться по субъективным принципам», в результате чего будет потеряна открытость и прозрачность процедуры государственного (муниципального) заказа (см.: *Депутаты СР: Новый закон о госзакупках вызывает много вопросов // Госзаказ: портал государственных закупок: сайт. Дата размещения: 17.04.2013. URL: www.pro-goszakaz.ru/news/86372/ (дата обращения: 16.12.2013)*).

Законом № 44-ФЗ изменены последствия признания конкурса несостоявшимся (ст. 55 Закона № 44-ФЗ). Ранее заказчик имел возможность выбрать между проведением повторного конкурса и заключением контракта с единственным поставщиком. Теперь же он утратил подобное право, и такие последствия зависят только от основания признания конкурса несостоявшимся. Так, в случае если не была подана ни одна заявка либо ни один из участников не был допущен к торгам, закупка у единственного поставщика не допускается.

**»»** В случае уклонения победителя от заключения контракта заказчик больше не вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить его.

Он может потребовать лишь возмещения убытков в части, не покрытой суммой обеспечения заявки (п. 4 ст. 54 Закона № 44-ФЗ).

## ЭТАПЫ ПРОВЕДЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ (МУНИЦИПАЛЬНЫХ) ЗАКУПОК

Одно из основных отличий Закона № 44-ФЗ от действовавшего ранее Закона № 94-ФЗ заключается в том, что он регулирует всю сферу государственных (муниципальных) закупок в целом, начиная от их планирования и заканчивая исполнением государственного контракта, а также оценкой эффективности процедуры.

## Слушается дело. » » » »

### ТОП-6 января

**Фирменное наименование наделяет заинтересованностью в праве на товарный знак**

ООО обратилось в арбитражный суд с иском к другому ООО о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Основанием для иска явилось следующее. Истец, являясь производителем спортивной одежды и аксессуаров, обратился в Роспатент с заявкой о регистрации товарного знака в отношении товаров классов 25 и 35 Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков. Однако, как оказалось, комбинированный товарный знак, словесным элементом которого является заявленное для регистрации знака словосочетание, уже был зарегистрирован на имя ответчика в отношении тех же классов МКТУ.

В соответствии со ст. 1486 ГК РФ истец обратился в арбитражный суд с заявлением о досрочном прекращении правовой охраны указанного товарного знака в связи с его неиспользованием ответчиком.

Решением арбитражного суда в удовлетворении иска было отказано. Постановлением апелляционного суда данное решение оставлено без изменения. Кассационный суд вынесенные по делу судебные акты также оставил без изменения.

Президиум ВАС РФ отменил акты нижестоящих судов и удовлетворил иск, прекратив досрочно правовую охрану спорного товарного знака, указав при этом следующее.

Суды сослались на то, что производимый истцом товар не относится к названным классам МКТУ и пришли к выводу об отсутствии доказательств его заинтересованности в использовании спорного товарного знака, а следовательно, и в прекращении правовой охраны последнего. Суды также установили отсутствие в деле доказательств неиспользования ответчиком данного обозначения, поэтому отказали в удовлетворении иска.

Однако очевидно, что товары истца и ответчика могут быть отнесены к одному роду – они являются взаимозаменяемыми, что в совокупности свидетельствует об их однородности.

Кроме того, согласно позиции Президиума ВАС РФ заинтересованным можно считать лицо, обладающее исключительным правом на фирменное наименование, тождественное или сходное до степени смешения с товарным знаком, в отношении которого подано заявление о досрочном прекращении правовой охраны, и при этом такое лицо осуществляет деятельность, аналогичную деятельности правообладателя.

Истец подавал заявку на регистрацию товарного знака и ссылаясь на наличие в его фирменном наименовании сходного словесного обозначения, поэтому суды необоснованно не признали его заинтересованным лицом.

Отказав истцу в удовлетворении его требования со ссылкой на отсутствие в деле доказательств неиспользования спорного обозначения, суды фактически возложили на него бремя доказывания факта неиспользования правообладателем товарного знака (*Постановление Президиума ВАС РФ от 17.09.2013 № 5793/13 по делу № А40-53262/2012-19-370*).

**При голосовании о распределении доли умершего участника ООО его доля не учитывается**

Гражданин Б. обратился в арбитражный суд с иском об исключении из состава участников ООО гражданина М. Определениями суда данное дело

## Проект



Госдума рассматривает возможность заключения договоров страхования в форме электронного документа.

Законопроект № 320066-6

За хищение автомобильного госномера планируют ввести уголовную ответственность.

Законопроект № 392573-6

## Планирование

Требование об обязательном планировании государственных (муниципальных) закупок вступает в силу с 1 января 2015 г. Такое планирование должно будет осуществляться посредством утверждения заказчиком планов закупок и планов-графиков закупок (ст. 16 Закона № 44-ФЗ).

План закупки утверждается заказчиком на трехлетний период и содержит информацию о целях, объемах, сроках и обоснованиях закупок. В соответствии с ним каждый год формируются планы-графики, содержащие перечень закупок товаров, работ, услуг и являющиеся основанием для их осуществления. Указанные документы являются публичными – законодательство предусматривает обязанность заказчика размещать их в единой информационной системе в сфере закупок, доступ к которой обеспечивается посредством соответствующего сайта в сети Интернет.

Закон № 44-ФЗ расширяет обязанность заказчика обосновывать закупки. Если ранее от него требовалось обосновывать лишь начальную (максимальную) цену контракта, то теперь он должен устанавливать соответствие планируемой закупки целям ее осуществления, предусмотренным ст. 18 Закона № 44-ФЗ.

Новым для системы государственных (муниципальных) закупок является также введение их нормирования. Оно заключается в установлении требований к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) нормативных затрат на обеспечение функций заказчиков (ст. 19 Закона № 44-ФЗ).

## Оценка эффективности

Регулирование процесса оценки эффективности государственных (муниципальных) закупок также претерпело существенные изменения. В дополнение к контролю, являвшемуся единственным способом оценки эффективности закупок по За-

кону № 94-ФЗ, Законом № 44-ФЗ предусматриваются два новых метода: мониторинг и аудит.

Мониторинг в сфере государственных (муниципальных) закупок осуществляется Минэкономразвития России, а аудит – Счетной палатой РФ, контрольно-счетными органами субъектов РФ и муниципальных образований.

Полномочиями по контролю в сфере государственных (муниципальных) закупок наделяются:

- ФАС России;
- Рособоронзаказ;
- Казначейство России;
- финансовые органы субъектов РФ и муниципальных образований;
- органы внутреннего государственного и муниципального финансового контроля, определенные в соответствии с БК РФ.

В соответствии со ст. 102 Закона № 44-ФЗ, помимо уполномоченных государственных органов, контроль за государственными (муниципальными) закупками могут осуществлять также граждане, общественные объединения и объединения юридических лиц в рамках осуществления общественного контроля.

Изменилась и направленность мероприятий по оценке эффективности государственных (муниципальных) закупок. Мониторинг, аудит и контроль согласно Закону № 44-ФЗ ориентированы на проверку эффективности закупки, осуществленной заказчиком, а не формального соответствия процедуры законодательству, как это было ранее.

## ЕСТЬ ОТЛИЧИЯ!

Кроме рассмотренных выше отличительных черт Закона № 44-ФЗ, можно выделить и другие нововведения.

Так, заметно скорректирован порядок обеспечения исполнения государственных (муниципальных) контрактов. Установление обеспечения теперь является обязанностью заказчика незави-

## Читайте в февральском номере журнала

- TOP-5: главные судебные прецеденты
- Добросовестный и разумный руководитель
- ВАС РФ о достоверности адреса юридического лица
- Меняем Россию на Англию



Выберите удобный для вас способ подписки:

**в редакции**, тел.: 8 (495) 937-9082, 933-6317;

**на почте**, подписные индексы в каталогах:

«Роспечать» – 20156; «Почта России» – 99157; «Пресса России» – 88320;

**на сайте** [www.proflit.ru/law](http://www.proflit.ru/law)



Реклама



симо от способа определения исполнителя контракта (ст. 96 Закона № 44-ФЗ). Исключение составляют только отдельные виды контрактов, заключаемых по результатам осуществления закупки у единственного поставщика, в случае с которыми установление обеспечения их исполнения является лишь правом заказчика. В качестве способа обеспечения исполнения контракта могут выступать внесение денежных средств на счет заказчика либо предоставление банковской гарантии.

Помимо этого, ст. 37 Закона № 44-ФЗ предусматривает антидемпинговые меры в отношении участников закупки. В случае если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта была снижена участником закупки на 25% и более, то он может быть заключен только после предоставления таким участником повышенного (в 1,5 раза) обеспечения исполнения контракта. Если же начальная (максимальная) цена контракта не превышает 15 млн руб., то он обязан предоставить информацию, подтверждающую его добросовестность.

Также ст. 31 Закона № 44-ФЗ введен ряд новых требований к участникам закупок, например:

- правомочность заключать контракт;
- отсутствие у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица судимости за преступления в сфере экономики.

При проведении конкурсов с ограниченным участием, закрытых конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов предусмотрена возможность Правительства РФ устанавливать дополнительные требования к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг.

## ИТОГО

### Советы по адаптации

1. Проведите обучение сотрудников требованиям, предусмотренным Законом № 44-ФЗ.
2. Обновите внутренние регламенты и процедуры под новые правила.
3. Следите за формирующейся практикой контрольно-надзорных органов и судов по применению Закона № 44-ФЗ.
4. Займите активную общественную позицию, т. к. Закон № 44-ФЗ направлен именно на публичность сферы государственных (муниципальных) закупок и привлечение ответственности к регулированию данной сферы.

Продолжение темы –  
в следующем материале

было объединено в одно производство с делом по заявлению Б. о признании недействительными решения общего собрания участников общества и сделки дарения части доли в его уставном капитале.

Основанием для обращения с иском явилось следующее. После смерти третьего участника ООО (гражданина Р.) участник М. инициировал проведение внеочередного общего собрания участников общества для рассмотрения вопросов об отказе в согласии на переход доли умершего участника по наследству и о ее распределении среди участников общества. Впоследствии М. заключил договор дарения части своей доли.

Решением арбитражного суда, оставленным без изменения апелляционной и кассационной инстанциями, требования Б. были удовлетворены. В удовлетворении требования М. было отказано.

ВАС РФ вынесенные по делу судебные акты в части оспаривания дарения отменил с направлением дела на новое рассмотрение, а в части оспаривания решения общего собрания отменил, указав следующее.

Согласно протоколу общего собрания участников ООО в редакции, представленной Б., он голосовал 33% принадлежащих ему голосов против принятия решения, а М. 42% своих голосов – за их принятие. Протокол был подписан Б.

Согласно протоколу общего собрания участников ООО в редакции, представленной М. и обществом, по всем вопросам повестки дня собрания были приняты положительные решения. Протокол подписан председательствовавшим на нем М. и секретарем. При этом размер долей участников общества указан в протоколе с учетом пропорционального распределения доли умершего гражданина Р.

Удовлетворяя требование Б., суды сослались на отсутствие кворума для принятия решений в связи с неправомерным учетом при голосовании доли Р., вопрос о распределении которой являлся предметом повестки общего собрания.

В то же время на момент проведения внеочередного общего собрания участников общества М. уже заявил отказ от дачи согласия на переход доли Р. к его наследникам. Данная доля в силу подп. 5 п. 7 ст. 23 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» перешла к обществу и не должна была учитываться при подсчете голосов на общем собрании.

Для принятия решений по спорным вопросам повестки дня достаточно было простого большинства голосов, которые подлежали учету исходя из 42%, принадлежащих М. и 33%, принадлежащих Б.

Таким образом, кворум для принятия решений на общем собрании имелся, а исходя из количественного преимущества принадлежащих М. голосов, по всем вопросам повестки дня приняты положительные решения (*Постановление Президиума ВАС РФ от 10.09.2013 № 3330/13 по делу № А41-41903/10*).

### Изменение кадастровой стоимости не является неосновательным обогащением

Управление имущественных и земельных отношений обратилось в арбитражный суд с иском к ООО о взыскании неосновательного обогащения.

Основанием для обращения в суд послужило следующее. В 2008 г. между истцом (продавец) и ответчиком (покупатель) был заключен договор купли-продажи земельного участка, стоимость которого была определена в твердой сумме исходя из кадастровой стоимости на дату заключения договора. Цена была уплачена в 2012 г. Поскольку к этому моменту кадастровая стоимость земельного участка возросла, истец, полагая, что на стороне ответчика возникло неосновательное обогащение, обратился в суд.

Решением арбитражного суда, оставленным без изменения постановлением апелляционного суда, в удовлетворении заявленных исковых требований было отказано.