

ПРИЛОЖЕНИЕ 10

Методические рекомендации по размещению государственного заказа Санкт-Петербурга у единственного источника

(разработаны Комитетом экономического развития, промышленной политики и торговли)

Согласно п. 1 ст. 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) государственные нужды, предусмотренные в расходах соответствующего бюджета (потребности РФ или субъектов РФ в определенных товарах, работах и услугах) обеспечиваются на основе государственных контрактов. Причем, как следует из буквального смысла приведенной нормы, закупка продукция для государственных нужд осуществляется на основе государственных контрактов *независимо* от стоимости закупаемой продукции (цены государственного контракта).

Аналогичное нормативное предписание содержится в Гражданском кодексе Российской Федерации (п. 1 ст. 525, п. 1 ст. 763, ч. 2 ст. 778), федеральном законе от 13.12.1994 № 60-ФЗ «О доставках продукции для федеральных государственных нужд» (3-й абзац п. 1 ст. 3), указе Президента Российской Федерации от 08.04.1997 № 305 «О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд» (далее - Указ Президента Российской Федерации № 305), законе Санкт-Петербурга от 20.05.1999 № 91-18 «О заказе Санкт-Петербурга» (4-й абзац ст. 1).

П. 2 ст. 72 Кодекса предусмотрено, что государственные контракты размещаются на конкурсной основе, если иное не установлено федеральными законами или законами субъектов РФ.

В соответствии с ч. 7 ст. 7 федерального закона от 9 июля 1999 г. № 159-ФЗ «О введении в действие Бюджетного кодекса Российской Федерации» изданные до введения в действие Кодекса нормативные правовые акты Президента Российской Федерации по вопросам, которые согласно Кодексу могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих федеральных законов.

Основания для размещения (заключения) государственных контрактов без проведения конкурсов (путем закупки продукции для государственных нужд у единственного источника) установлены Указом Президента Российской Федерации № 305, принятым на основании и во исполнение данного указа Постановлением Правительства РФ от 26.09.1997 № 1222 «О продукции, закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов)», а также отдельными актами законодательства РФ и Санкт-Петербурга (такие основания могут определяться прямо либо косвенно, т. е. исходя из смысла предписаний указанных актов).

Согласно п. 30 Положения об организации закупки товаров, работ и услуг

для государственных нужд, утвержденного Указом Президента Российской Федерации.) №305 (далее - Положение), размещение государственными заказчиками Санкт-Петербурга (далее - заказчики) заказов на закупки продукции для государственных нужд у единственного источника может осуществляться в следующих случаях:

1. При наличии срочной потребности в продукции, в связи с чем проведение конкурса или применение иного способа размещения заказов на закупки продукции для государственных нужд нецелесообразно, *при условии, что обстоятельства, вызвавшие срочную потребность, невозможно было предусмотреть заранее и они не явились результатом медлительности действий заказчика.*

2. 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 из-за значительных затрат времени.

По существу, данное основание охватывает (включает в себя) первое из указываемых оснований. Различие между данными основаниями в том, что в одном случае упоминаются *чрезвычайные (непредвиденные) обстоятельства*, не являющиеся результатом *медлительности* заказчика, а в другом случае, *любые* чрезвычайные (непредвиденные) обстоятельства, вследствие которых возникла срочная потребность в определенной продукции.

Чрезвычайными считаются такие объективные обстоятельства, которые заказчик не мог предвидеть, т.е. обстоятельства, возникшие помимо воли и действий заказчика.

К таковым можно отнести чрезвычайные ситуации (обстоятельства) природного характера (стихийные бедствия и т.п.), техногенного (промышленные аварии, пожары и т.п.), антропогенного (массовые беспорядки, террористические акты, военные действия и т. п.) и иные непредвиденные обстоятельства.

Круг чрезвычайных (непредвиденных) обстоятельств не может быть определен исчерпывающим образом и, во всяком случае, не ограничивается обстоятельствами, подпадающими под понятие «чрезвычайные ситуации», сформулированное в ст. 1 ФЗ от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера».

В зависимости от конкретного непредвиденного обстоятельства заказчик должен представить в Комитет экономического развития, промышленной политики и торговли документы, подтверждающие фактическое возникновение таких обстоятельств (акты и иные решения уполномоченных государственных органов, в частности правоохранительных, прочие документы), а в необходимых случаях также документы, обосновывающие чрезвычайность (непредвиденность) возникших обстоятельств. Кроме того, заказчик обязан обосновать наличие причинно-следственной связи между возникшими чрезвычайными обстоятельствами и срочной потребностью в продукции, закупаемой для государственных нужд Санкт-Петербурга. При отсутствии такой связи применение заказчиками подпунктов а и б п. 30 Положения в целях размещения заказа у единственного источника недопустимо.

Следует отметить, что *срочные закупки продукции для государственных*

нужд, обусловленное чрезвычайными непредвиденными) обстоятельствами, как правило, являются внеплановыми (т. е. представляют собой новые (дополнительные) расходы бюджета по объемам финансирования) и связаны в том числе с ликвидацией неблагоприятных последствий {порчей или уничтожением имущества и пр.) чрезвычайных обстоятельств. Поэтому в соответствии с пп. 1 и 4 ст. 81 Бюджетного кодекса РФ срочные закупки продукции для государственных, нужд Санкт-Петербурга, производимые у единственного источника (подпункты а и б п. 30 Положения), должны преимущественно обеспечиваться за счет средств резервных фондов соответствующих органов исполнительной власти Санкт-Петербурга (государственных заказчиков Санкт-Петербурга).

3- Если продукция может быть получена только от одного поставщика либо единственный поставщик обладает исключительными правами в отношении данной продукции и отсутствует ее равноценная замена.

С одной стороны, данное основание указывает на поставщиков продукции, которые хотя и не обладают исключительными правами на поставку товаров (работ или услуг), но являются на товарном рынке монополистами, т. е. субъектами естественной монополии (ст. 3 федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ "О естественных монополиях"), либо поставщиками, доля которых на рынке соответствующего товара составляет 100 % (фактические монополисты).

Наличие на товарном рынке только одного поставщика - субъекта естественной монополии подтверждается выпиской из Реестра субъектов естественных монополий, выданной уполномоченным органом регулирования естественных монополий (ст. 5,9 и 10 ФЗ "О естественных монополиях").

Наличие на товарном рынке поставщика, фактически являющегося единственным, подтверждается заключением уполномоченного антимонопольного органа - Министерства РФ по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства либо его территориального органа с учетом их компетенции.

Вместе с тем, в силу обстоятельств, независящих от воли и действий заказчика, в отдельных случаях возможна закупка продукция для государственных нужд только у одного поставщика, не являющегося ни субъектом естественной монополии, ни фактическим монополистом. К наиболее распространенным из таких обстоятельств относится получение заказчиком только одной конкурсной заявки поставщика (в пределах срока, установленного для подачи конкурсных заявок).

С другой стороны, вышеназванное основание указывает на поставщиков продукции, которые являются исключительными правообладателями в отношении поставки (продажи) соответствующей продукции (по территориальному либо какому-либо иному принципу). В зависимости от предмета государственного контракта (объекта закупок) заказчик должен представить в Комитет экономического развития, промышленной политики и торговли необходимые документы, подтверждающие исключительные имущественные права поставщика на поставку соответствующей продукции для государственных нужд Санкт-Петербурга - объекта интеллектуальной собственности либо продукции, созданной с использованием такого объекта (на товарном рынке Санкт-Петербурга и в объемах, необходимых для удовлетворения государственных нужд Санкт-Петербурга

К указанным документам относятся:

1. Документ, подтверждающий наличие у правообладателя исключительных прав на объект авторского права (произведение литературы, науки или искусства—ст.6 закона РФ от 09.07.1993 №5351-1 «об авторском праве и смежных правах»), находящегося под правовой охраной -договор правообладателя с издательством либо авторский договоре передаче исключительных прав (ст. 30 указанного закона РФ).

2.Договор коммерческой концессии (ст. 1027 Гражданского кодекса РФ) зарегистрированный в установленном порядке.

3.Документ, подтверждающий наличие у правообладателя исключительных прав на поставку продукции, созданной с использованием объекта промышленной собственности (изобретения, полезной модели или промышленного образца - закон РФ от 23Л9.1992№3517-1 "Патентный закон Российской Федерации"): патент на изобретение или промышленный образец, свидетельство на полезную модель либо соответствующий лицензионный договор, зарегистрированный в установленном порядке (ст. 13 названного закона).

Следует отметить, что при представлении в Комитет экономического развития промышленной политики и торговли вышеуказанных документов заказчики обосновывать равноценной замены вышеуказанных документов заказчики должны обосновывать отсутствие равноценной замены продукции, планируемой к приобретению в являющейся объектом интеллектуальной собственности либо созданной с использованием такого объекта.

При наличии обстоятельств, позволяющих заказчику проводить *специализированные закрытые конкурсы* в соответствии с Положением об организации закушен товаров, работ и услуг для государственных иужд, есл» заказчик установил, что проведение закупок у единственного источника является наилучшим способом закупок. В соответствии с п. 28 указанного положения специализированные закрытые конкурсы могут проводиться только, если государственные контракты заключаются на приобретение продукции для нужд *национальной обороны* или *обеспечения национальной безопасности* в части, составляющей государственную тайну в соответствии с законодательством РФ. Согласно ст. 84 Бюджетного кодекса РФ упомянутые государственные контракты подлежат финансированию исключительно за счет средств федерального бюджета.

Данный вывод подтверждается также федеральным законом от 27. 12.95г. №213-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (ст. 1-3X согласно которому поставка продукции для обеспечения обороноспособности и безопасности Российской Федерации является одним из видов поставки продукции для федеральных государственных нужд.

Как было указано, во исполнение и на основании п. 6 Указа Президента Российской Федерации № 305 постановлением Правительства Российской Федерации от 26.09.1997 №1222 утвержден состав продукции (товаров, работ и услуг), закупаемой для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов). В данный состав включена следующая продукция:

1. Драгоценные металлы и драгоценные камни. Правоотношения, возникающие в связи с использованием и обращением (введением в гражданский оборот) драгоценных металлов и драгоценных камней, регулируются федеральным за-

коном от 26.03.1998 № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях».

В соответствии с абзацем вторым ст. 1 указанного закона *драгоценными металлами* являются исключительно золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). К *драгоценным камням* относятся природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, устанавливаемом Правительством РФ (абзац 3 ст. 1 федерального закона от 26.03.1998 №41ИИ).

2. Музейные ценности (отдельные предметы и коллекции), раритетные я редкие книги, рукописи, архивные документы на различных видах носителей я 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 фото фонда, а так же иных аналогичных фондов.

Музейными (ценностями) предметами и коллекциями являются культурные ценности, качество либо особые признаки которых делают необходимым их сохранение, изучение в публичное представление, я совокупность культурных ценностей, которые приобретают свойства музейного предмета *только* будучи соединенными в силу характера своего происхождения, либо видового родства, либо по иным признакам (абзацы % 4 ст. 3 федерального закона от 26.05.1996 № 54-ФЗ «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации»). Под культурными ценностями в данном контексте понимаете различные движимые предметы религиозного или светского характера, в том числе копии, имеющие историческое, художественное, научное или иное культурное значение, а также взятые государством под охрану как памятники истории и культуры (не исчерпывающий перечень категорий предметов, являющихся культурными ценностями, определен вст.7 закона РФ от 15.04.1993 № 4884-1 «О вывозе и ввозе культурных ценностей»).

3. Продукция государственного телевидения и радиовещания и услуги организаций связи по их распространению. С учетом требований ст. 2 закона РФ от 27.12.1991 Jfc 2124-1 «О средствах массовой информации» к ст. 3 федерального закона от 13.01.1995 № 7-ФЗ

«О порядке освещения деятельности органов государственной власти в государственных средствах массовой информации» под продукцией государственного телевидения и радиовещания понимаются преимущественно отдельные выпуски (тиражи) аудио- или аудиовизуальных сообщений и материалов - средств массовой информации, учредителями которых выступают органы государственной власти (самостоятельно либо совместно).

Услугами организаций связи по распространению продукции государственного телевидения и радиовещания являются услуги юридических лиц, основным видом деятельности которых является предоставление услуг связи (на основании выданной лицензии), в частности услуг по распространению (вещанию) вышеуказанной продукции с использованием орбитально-частотных ресурсов и радиочастот (федеральный закон от 16.02.1995 №15-ФЗ «О связи»).

4. Работы по поддержанию мобилизационных мощностей (по их обслуживанию (содержанию в надлежащем состоянии) и ремонту). К мобилизационным мощностям относится имущество (законсервированное или используемое), предназначенное для производства продукции, необходимой для удовлетворения потребностей государства, Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований, органов и специальных формирований и нужд населения в военное время (подпункт 11 п. 3 ст. 2 федерального закона от 26.02.1997 № 31 -ФЗ «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации»). Имущество, входящее в состав мобилизационных мощностей, определяется мобилизационными планами, разрабатываемыми уполномоченными органами государственной власти, либо согласовывается с последними.

5. Отечественные вакцины, включенные в Национальный календарь профилактических прививок. Согласно ст. 1 федерального закона от 17.09.1998 № 157-ФЗ «Об иммунопрофилактике инфекционных болезней» вакцины - это разновидность медицинских иммунобиологических препаратов, вводимых в организм человека для создания специфической невосприимчивости к инфекционным болезням.

Национальный календарь профилактических прививок утвержден приказом Министерства здравоохранения РФ от 27.06.2001 № 229. Следует отметить, что согласно п. 1 ст. 7 названного федерального закона поставки медицинских иммунобиологических препаратов (включая вакцины), включенных в Национальный календарь профилактических прививок, осуществляются за счет средств федерального бюджета.

6.. Продукция, производимая по государственному оборонному заказу, - если отсутствуют претенденты на участие в конкурсе по размещению заказа на производство такой продукции или по результатам проведения конкурса не определен головной исполнитель (исполнители).

Правоотношения, связанные с формированием, размещением и исполнением государственного оборонного заказа, регулируются вышеупомянутым законом от 27.12.1995 № 213-ФЗ. П. 2 ст. 2 данного закона определяет открытый перечень продукции, входящей в состав государственного оборонного заказа. Однако, как было указано, поставки продукции по государственному оборонному заказу подлежат финансированию за счет средств федерального бюджета (п. 2 ст. 2 указанного ФЗ).

Следует отметить, что продукция, определенная постановлением Правительства Российской Федерации от 26.09.1997 № 1222, закупается для государственных нужд без проведения торгов (конкурсов) независимо от объемов закупок (цены государственных контрактов).

Государственные заказчики Санкт-Петербурга вправе размещать госзаказ без проведения конкурсов (торгов) при наличии оснований или исходя из требований, установленных федеральным законодательством или законодательством Санкт-Петербурга. Так, согласно ст. 294 ГК РФ во взаимосвязи с иными его нормами государственные унитарные предприятия самостоятельно *владеют* и пользуются государственным имуществом, закрепленным за ними на праве хозяйственного ведения. Правомочие по владению имуществом включает, в част-

ности, обязанность по поддержанию его в надлежащем состоянии (эксплуатационные расходы, расходы на ремонт и пр.). Таким образом, государственные унитарные предприятия Санкт-Петербурга должны *самостоятельно* содержать переданное им в хозяйственное ведение государственное имущество Санкт-Петербурга за счет бюджетных ассигнований и (или) за счет собственных доходов.

С учетом изложенного предоставление бюджетных средств на оплату расходов по содержанию государственного имущества исключительно унитарным предприятиям, в хозяйственном ведении которых находится такое имущество (т. е. без проведения конкурсных процедур), согласуется с гражданским законодательством. При этом правовым основанием для заключения соответствующих государственных контрактов Санкт-Петербурга без проведения торгов служат п. 2 ст. 72 Бюджетного кодекса РФ и ст. 294 ГК РФ.

Когда конкретные поставщики продукции для государственных нужд Санкт-Петербурга определены законом о бюджете Санкт-Петербурга на соответствующий финансовый год (иными законами Санкт-Петербурга) размещение госзаказа также осуществляется «у единственного источника».