

§ 7. Исполнение, изменение, расторжение контракта

Отказ заказчика Отмена определения поставщика (подрядчика, исполнителя)

Статья 36. Отмена определения поставщика (подрядчика, исполнителя)

1. В данной статье предусмотрена и регламентирована возможность отмены заказчиком определения поставщика (подрядчика, исполнителя). Ранее в рамках такой регламентации в положениях ч. 5 ст. 21, ч. 4 ст. 33 и ч. 6 ст. 41.5 Закона о размещении заказов предусматривалось право заказчика, уполномоченного органа отказаться от проведения соответственно конкурса, аукциона и открытого аукциона в электронной форме, а также регламентировались процедура такого отказа и его последствия.

Часть 1 данной статьи предоставляет заказчику право отменить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) по одному и более лоту: при проведении конкурса или аукциона - не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе: при проведении запроса котировок - не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Прежде положениями Закона о размещении заказов предусматривалось, что заказчик, уполномоченный орган, разместившие извещение о проведении размещения заказа, вправе отказаться от его проведения: при проведении конкурса - не позднее чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок (ч. 5 ст. 21); при проведении аукциона - не позднее чем за 10 дней до даты окончания подачи заявок (ч. 4 ст. 33); при проведении открытого аукциона в электронной форме - не позднее чем за 10 дней до даты окончания срока подачи заявок или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает 3 млн. рублей, за пять дней до даты окончания срока подачи заявок (ч. 6 ст. 41.5). О возможности отказа от размещения заказа при проведении запроса котировок в названном Законе не говорилось.

Согласно же общему положению п. 3 ст. 448 части первой ГК РФ, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса.

В соответствии с ч. 1 данной статьи заказчику запрещено после размещения в ЕИС извещения об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) вскрывать конверты с заявками участников закупки или открывать доступ к поданным в форме электронных документов заявкам. Закон о размещении заказов такого запрета не устанавливал. Наоборот, положение ч. 5 ст. 21 названного Закона предусматривало случаи вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, о чем подробнее сказано ниже.

Наряду с прочим в ч. 1 данной статьи установлена обязанность заказчика при отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не позднее следующего рабочего дня после даты принятия решения об этом внести соответствующие изменения в план-график. В Законе о размещении заказов о такой обязанности не говорилось, как, собственно, и о плане-графике.

2. Часть 2 данной статьи предусматривает возможность отмены определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и по истечении срока, установленного в ч. 1 данной статьи для такой отмены. Как установлено, определение поставщика (подрядчика, исполнителя) по истечении этого срока и до заключения контракта может быть отменено заказчиком только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством. В Законе о размещении заказов указание на такую возможность не содержалось. О понятии обстоятельств непреодолимой силы.

3. В части 3 данной статьи закреплена обязательность размещения заказчиком решения об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в ЕИС в день принятия этого решения. Более того, непосредственно установлено, что определение поставщика (подрядчика, исполнителя) считается отмененным с момента размещения решения о его отмене в ЕИС.

Ранее в положениях ч. 5 ст. 21 и ч. 4 ст. 33 Закона о размещении заказов устанавливалось, что извещение об отказе от проведения открытого конкурса, открытого аукциона размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в течение двух дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого конкурса, открытого аукциона в порядке,

установленном для размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона. Часть 6 ст. 41.5 названного Закона предусматривала, что извещение об отказе от проведения открытого аукциона в электронной форме размещается на официальном сайте в течение одного дня со дня принятия решения об отказе от проведения такого аукциона.

В части 3 данной статьи также предусмотрено, что решение об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) должно быть незамедлительно доведено заказчиком до сведения участников закупки, подавших заявки. При этом указано, что данное решение доводится до сведения таких участников закупки при наличии у заказчика информации для осуществления связи с данными участниками.

Прежде ч. 5 ст. 21 Закона о размещении заказов устанавливала, что в течение двух рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого конкурса заказчиком, уполномоченным органом вскрываются (в случае, если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) участника размещения заказа) конверты с заявками на участие в конкурсе, открывается доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе и направляются соответствующие уведомления всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в конкурсе. В части 4 ст. 33 названного Закона предусматривалось, что в течение двух рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого аукциона заказчик, уполномоченный орган обязаны направить соответствующие уведомления всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в аукционе.

4. Часть 4 данной статьи освобождает заказчика от ответственности перед участниками закупки, подавшими заявки, при отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом предусмотрено исключение - случай, когда вследствие отмены определения поставщика (подрядчика, исполнителя) участникам закупки причинены убытки в результате недобросовестных действий заказчика. Указанное исключение соответствует общему положению п. 4 ст. 10 части первой ГК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 30 декабря 2012 г. N 302-ФЗ), предусматривающему, что в случае, если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, то такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков. Как установлено в п. 5 указанной статьи, добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Закон о размещении заказов не содержал положений об ответственности заказчика, уполномоченного органа в случае отказа от проведения размещения заказа, но рассмотренные правила при этом подразумевались. В названном Законе не были воспроизведены положения п. 3 ст. 448 ГК РФ, предусматривающие следующее: в случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением установленных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб; организатор закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

22. В части 22 данной статьи содержится нововведение, обеспечивающее разрешение конфликта интересов, возникающего при определении поставщика (подрядчика, исполнителя). Данная часть предусматривает возможность признания судом недействительным контракта, если будет установлена личная заинтересованность руководителя заказчика, члена комиссии по осуществлению закупок, руководителя контрактной службы заказчика, контрактного управляющего в заключении и исполнении контракта. При этом определено, что такая заинтересованность заключается в возможности получения указанными должностными лицами заказчика доходов в виде денег, ценностей, иного имущества, в том числе имущественных прав, или услуг имущественного характера, а также иной выгоды для себя или для третьих лиц.

Рассматриваемая часть изложена Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ полностью в новой редакции. В первоначальной редакции данной части предусматривалось, что помимо личной заинтересованности должны быть установлены следующие обстоятельства:

руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят с указанными в ч. 19 данной статьи лицами, а также с физическим лицом, в том числе зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, с которым заключен контракт, в браке либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линиями (родителями и детьми, бабушкой, дедушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными.

Круг органов и лиц, имеющих право на обращение в суд с иском о признании контракта недействительным по рассматриваемому основанию, в рассматриваемой норме не определен, непосредственно назван лишь контрольный орган в сфере закупок, т.е. согласно п. 13 ст. 3 Закона - федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта РФ, орган местного самоуправления муниципального района, орган местного самоуправления городского округа, уполномоченные на осуществление контроля в сфере закупок, а также контрольный орган в сфере государственного оборонного заказа. В любом случае, правом на обращение в суд также обладают лица, чьи права и законные интересы нарушены заключенным контрактом.

23 - 25. Часть 23 данной статьи содержит нововведение о необходимости указа

"

":