

Архипов Ю.Г.



**Контрактная система
в сфере закупок
товаров, работ, услуг
для обеспечения
государственных
и муниципальных нужд**

Учебное пособие

Ю. Г. Архипов

**Контрактная система в сфере
закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных
и муниципальных нужд**

«ИП Астапов»

2015

УДК 336.531
ББК 65.42

Архипов Ю. Г.

Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд / Ю. Г. Архипов — «ИП Астапов», 2015

ISBN 978-5-905379-55-0

В учебном пособии рассматриваются юридическая природа государственного контракта, существенные условия государственного контракта в контексте положений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Подготовлено в форме научно-практического комментария статьи 34 названного Закона и с учетом изменений и дополнений внесенных Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. № 396-ФЗ, а также последних разъяснений Министерства экономического развития РФ, Федеральной антимонопольной службы и Федерального казначейства. Пособие содержит приложения – обзор мероприятий по реализации контрактной системы, перечень документов которые должны быть приняты заказчиком. Приведены примеры: типового положения о Единой комиссии по осуществлению закупок, а также Положения о контрактной службе и контрактном управляющем и формы документов необходимых для размещения государственных заказов. Приведена нормативная база, регулирующая закупки отдельными юридическими лицами. Предназначено для аспирантов, студентов магистратуры, бакалавриата, для обучающихся по программам профессиональной переподготовки и повышения квалификации специалистов по закупкам, а также индивидуальным предпринимателям, аудиторов и работников контролирующих органов.

УДК 336.531

ББК 65.42

ISBN 978-5-905379-55-0

© Архипов Ю. Г., 2015

© ИП Астапов, 2015

Содержание

Введение	7
Глава 1. Государственный контракт: понятия, юридическая природа и условия	8
1.1. Юридическая природа государственного контракта: теоритические и концептуальные положения	8
1.2. Существенные условия контракта по Закону № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»	10
Конец ознакомительного фрагмента.	21

Ю. Г. Архипов
Контрактная система в сфере закупок
товаров, работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд

© Архипов Ю. Г., 2015

Введение

Хорошо разработанные контракты на поставку продукции имеют огромное значение для проведения эффективных закупок.

Слово «контракт» происходит от латинского *contractis* – связывать, при этом словарные определения звучат как «письменное и регулируемое законом соглашение между двумя и более сторонами», налагающее на каждую сторону обязательства что-либо сделать или не сделать и предоставляющее право оценивать исполнение обязательства другой стороной, или защиту в случае нарушения другой стороной обязательства».

Закрепляя на бумаге обязательства и ответственность, контракт защищает каждую из сторон закупочной сделки от риска неожиданного изменения поведения деловых партнеров, таким образом обеспечивается надежное и эффективное планирование, инвестирование и производство в децентрализованных целях поставки. Благодаря оформленным контрактным обязательствам покупатель может быть уверен, что получит необходимый товар или услугу в должное время и в должном объеме, как и обещано поставщиком, поставщик в свою очередь, уверен в том, что заказчик разместит заказ на оговоренных условиях и инвестиции поставщика не будут потеряны.

Существует несколько типов контрактов, по которым аналогичные контракты могут различаться, поэтому выбор правильной контрактной стратегии не всегда прост для покупателя. Неправильный выбор формы контракта может иметь сугубо нелегальные последствия для покупателя в отношении цены и качества поставки. Вместе с тем, по мнению большинства экономистов и практиков закупок, главными параметрами, влияющими на выбор покупателем формы контракта, стимулы повышения качества и снижения затрат, правильное распределение закупочных рисков. Все это возможно при усвоении сущности такого феномена, как контракт.

Глава 1. Государственный контракт: понятия, юридическая природа и условия

1.1. Юридическая природа государственного контракта: теоритические и концептуальные положения

Вопрос о юридической природе государственного контракта в российской научной юридической литературе является дискуссионным.

Ряд исследователей полагают возможным рассматривать государственный контракт с точки зрения его публично-правовой природы как административно-правовой акт, лежащий в основе административного механизма регулирования государственного заказа.

Многие исследователи придерживаются точки зрения о гражданско-правовой юридической природе государственного контракта, причем придерживаются позиции о комплексном характере государственного контракта, сочетающего как частноправовые, так и публичные элементы и отмечают некоторые особенности государственного контракта, отличающих его от гражданско-правового договора такие как, наличие государственных заказчиков, оплату товаров за счет средств бюджета или внебюджетных источников финансирования, особую цель виде удовлетворения государственных нужд, наличие специальных органов контроля процедур заключения и выполнения государственных контрактов.

Некоторые авторы подчеркивают сущность государственного контракта в качестве предпринимательского договора, в качестве института предпринимательского права.

Исходя из анализа действующего законодательства, можно утверждать, что к особенностям, отличающим государственный контракт от гражданско-правового договора, можно отнести:

- а) особый субъектный состав в лице государственных заказчиков;
- б) использование бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования исполнения обязательств по контракту;
- в) наличие цели, заключающейся в удовлетворении нужд РФ, субъектов РФ, а также нужд заказчиков;
- г) первоначальное определение условий контракта в проекте контракта заказчиком, а не участником размещения заказа;
- д) невозможность заключения контракта по цене выше, чем начальная (максимальная) цена, определенная заказчиком;
- е) приоритет формы торгов как способа выбора заказчиком контрагента над заключением контрактов с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) без проведения торгов;
- ж) запрет на изменение цены контракта в ходе его исполнения;
- з) публичность заключения и исполнения обязательств по контракту;
- и) наличие существенных условий контракта, установленных в законе.

Таким образом, следует согласиться с теми авторами, кто считает, что, несмотря на гражданско-правовую юридическую природу, контракт имеет ряд особенностей, не позволяющих полностью отождествлять контракт с гражданско-правовым договором.

Кроме того, исходя из субъективного критерия, выделенных специфических признаков государственного контракта, можно утверждать, что государственный контракт не отвечает признакам предпринимательского договора, поскольку заказчик не преследует цели извлечения прибыли, такую цель преследует только исполнитель (поставщик, подрядчик). К тому же

предпринимательским договором может быть точно такой договор, в котором обе стороны будут представлены коммерческими организациями или индивидуальными предпринимателями.

Обращает на себя внимание точка зрения ученых, считающих, что контракт представляет собой универсальную договорную форму, в рамках которой опосредуются имущественные отношения по поставке товаров, выполнению работ и оказанию услуг для государственных нужд, из чего следует вывод о том, что в главе 28 ГК РФ необходимо закрепить понятие государственного контракта и особенности его заключения.

Действующее Законодательство содержит различные легальные определения государственного контракта, при этом общее определение государственного контракта закреплено в Законе № 94-ФЗ, а определение видов государственных контрактов получили свое отражение в ГК РФ. Полагаем, что общее определение государственного контракта следует закрепить в первой части ГК РФ, а не в рамках Закона № 94-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 9 Закона № 94-ФЗ, под контрактом понимается договор заключенный, заказчиком от имени РФ, субъекта РФ в целях обеспечения государственных нужд. Аналогичное легальное определение контракта закреплено в Законе № 44-ФЗ (пункт 8 статья 3).

Из приведенного определения следует, что признаками государственного контракта являются особый субъект в лице государственного заказчика, заключение контракта от имени РФ или субъекта РФ и специальная цель, заключающаяся в удовлетворении государственных нужд.

Можно утверждать, что действующее законодательство, применительно к отношениям в сфере поставки товаров для государственных нужд, содержит три не связанных между собой договорных конструкции: государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд, договор поставки товаров для государственных нужд.

Таким образом, представляется, под государственным контрактом можно понимать договор, заключаемый заказчиком от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации (в рамках обеспечения государственных нужд) либо от имени заказчика (в рамках обеспечения собственных нужд заказчика). Контракт заключается заказчиком с лицом, определенным по итогам торгов либо иным порядке установленном законом, в силу которого лицо обязуется выполнить работы, поставить товары или оказать услуги, а заказчик обязуется принять вставленные товары, оказанные услуги или выполненные работы и оплатить их за счет бюджетных средств либо внебюджетных источников финансирования.

Вместе с тем необходимо отметить, что в Законе № 94-ФЗ и в Законе № 44-ФЗ допускаются случаи проведения электронного аукциона, когда в рамках торга начальная (максимальная) цена падает до нуля и затем начинает расти, в результате чего заключаемый контракт предусматривает обязанность победителя электронного аукциона выплатить определенную сумму заказчику (часть 18 статья 41.10 Закона № 94-ФЗ, часть 23 статья 68 Закона № 44-ФЗ).

Учет предусмотренной законодателем специфики может выражаться в закреплении нормы о том, что в случаях и в порядке, предусмотренных законом, обязанность по оплате может быть возложена на лицо, определенное по итогам торгов в форме электронного аукциона.

В отношении юридической природы государственного контракта можно считать, что такой контракт является возмездным, двусторонним и консенсуальным. Каких-либо принципиальных разночтений по данному вопросу в научной юридической литературе не существует.

1.2. Существенные условия контракта по Закону № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Следующим стержневым положением является вопрос определения существенных условий государственного контракта.

Анализ положений Закона № 44-ФЗ позволяет отнести к существенным условиям контракта:

- 1) условие о цене;
- 2) условия об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства;
- 3) условие о приемке заказчиком товаров, работ или услуг;
- 4) условие о сроке исполнения обязательств;

К указанным существенным условиям контракта в Законе № 44-ФЗ законодатель также отнес:

- 1) условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги (часть 13 статья 34);
- 2) условие о порядке и сроках оформления результатов приемки (часть 13 статья 34);
- 3) обязанность участника закупки: предоставить заказчику сведения о своих выгодоприобретателях в случае превышения начальной (максимальной) ценой контракта размера, установленного Правительством РФ (часть 19 статья 34);
- 4) условие о банковском сопровождении контракта (часть 26 статья 34).

Закон № 44-ФЗ определяет существенные условия государственного контракта в статье 34 «Контракт». Воспроизводим полный текст статьи 34 с соответствующими комментариями.

1. Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

2. При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

3. Особенности определения цены государственного контракта на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги по государственному оборонному заказу с учетом требований, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, могут устанавливаться Федеральным законом от 29 декабря 2012 года № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

4. В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

5. В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обя-

зательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

6. В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

7. Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

8. Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

9. Сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

10. Допускается заключение контрактов на поставки технических средств реабилитации инвалидов, создание нескольких произведений литературы или искусства, выполнение научно-исследовательских работ либо оказание услуг в сфере образования или услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению, услуг по организации отдыха детей и их оздоровления, в том числе по предоставлению путевок, с несколькими участниками закупки. При этом право заключения контракта с несколькими участниками закупки устанавливается заказчиком в документации о закупке.

11. Для осуществления заказчиками закупок федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, разрабатывают и утверждают типовые контракты, типовые условия контрактов, которые размещаются в единой информационной системе и составляют библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов. Порядок разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также случаи и условия их применения устанавливаются Правительством Российской Федерации.

12. Если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более чем сто миллионов рублей, контракт должен включать в себя график исполнения контракта.

13. В контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

14. В контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8-26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

15. При заключении контракта в случаях, предусмотренных пунктами 4,15 и 28 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, требования частей 4–9, 11-3 настоящей статьи заказчиком могут не применяться к указанному контракту.

16. В случаях, установленных Правительством Российской Федерации, заключается контракт, предусматривающий закупку товара или работы (в том числе при необходимости проектирование, конструирование объекта, который должен быть создан в результате выполнения работы), последующие обслуживание, ремонт и при необходимости эксплуатацию и (или) утилизацию поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта (контракт жизненного цикла).

17. В случае, если Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона в отношении конкретной закупки принято решение о необходимости включения в контракт дополнительных условий его исполнения, в том числе не связанных с предметом контракта, в документации о закупке должна быть указана информация о таких дополнительных условиях.

18. При заключении контракта заказчик по согласованию с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт, вправе увеличить количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной таким участником, и начальной (максимальной) ценой контракта (ценой лота), если это право заказчика предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе. При этом цена единицы товара не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены контракта, указанной в заявке на участие в конкурсе или предложенной участником аукциона, с которым заключается контракт, на количество товара, указанное в извещении о проведении конкурса или аукциона.

19-21. Утратили силу.

22. Контракт может быть признан судом недействительным, в том числе по требованию контрольного органа в сфере закупок, если будет установлена личная заинтересованность руководителя заказчика, члена комиссии по осуществлению закупок, руководителя контрактной службы заказчика, контрактного управляющего в заключении и исполнении контракта. 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 третьих лиц.

23. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

24. Указанная в части 23 настоящей статьи информация предоставляется заказчику поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в течение десяти дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком. При этом в контракте должна быть предусмотрена ответственность за не предоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с настоящей частью. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

25. В случае не предоставления заказчику указанной в части 23 настоящей статьи информации поставщиком (подрядчиком, исполнителем) информация об этом размещается в единой информационной системе. Не предоставление указанной информации поставщиком (подрядчиком, исполнителем) не влечет за собой недействительность заключенного контракта по данному основанию.

26. В контракт включается условие о банковском сопровождении контракта в случаях, установленных в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

27. В контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

28. В контракт включается дополнительное условие о продаже лесных насаждений для заготовки древесины при заключении контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов в соответствии с положениями статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации.

В статье 34 Закона содержится регулирование, посвященное контракту Сокращение «контракт» введено в пункте 3 части 1 статьи 1 комментируемого Закона для обозначения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени России, субъекта РФ или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частью 1, 4 и 5 ст. аты 15 данного Закона. Ранее соответствующая регламентация содержалась в статье 9 Закона о размещении заказов.

Как установлено в части 1 комментируемой статьи, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с комментируемым Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Упомянутую выше статью 9 Закона о размещении заказов открывало положение – часть 2 (в части 1 указанной статьи давалось определение понятия государственного или муниципального контракта, см. комментарий к статье 3 Закона). Основания заключения контракта на поставку товаров для нужд заказчиков установлены в статье 527, а порядок заключения такого контракта – в статье 528, параграфа 4, главы 30, части 2 ГК РФ. К указанным статьям прямо отсылает статья 765, параграфа 5, главы 37 данного Кодекса, определяющая основания и порядок заключения контракта на выполнение подрядных работ для нужд заказчиков.

Как установлено статьей 527 ГК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 2 февраля 2006 г. № 19-ФЗ): государственный или муниципальный контракт заключается на основе

заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд; для государственного или муниципального заказчика, разместившего заказ, заключение государственного или муниципального контракта является обязательным, если иное не установлено законом (пункт 1); заключение государственного или муниципального контракта является обязательным для поставщика (исполнителя) лишь в случаях, установленных законом, и при условии, что государственным или муниципальным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного или муниципального контракта (пункт 2); условие о возмещении убытков, предусмотренное пункт 2, не применяется в отношении казенного предприятия (пункт 3); в отношении победителя торгов или победителя в проведении запроса котировок цен на товары либо лица, с которым в соответствии с законом заключается государственный или муниципальный контракт при уклонении победителя торгов или победителя в проведении запроса котировок цен на товары от заключения государственного или муниципального контракта, не применяется условие о возмещении убытков, предусмотренное пункт 2, в случае заведомого занижения предлагаемой цены государственного или муниципального контракта (пункт 4).

В отношении порядка заключения государственного или муниципального контракта статьей 528 ГК РФ установлено следующее: проект государственного или муниципального контракта разрабатывается государственным или муниципальным заказчиком и направляется поставщику (исполнителю), если иное не предусмотрено соглашением между ними (пункт 1); сторона, получившая проект государственного или муниципального контракта, не позднее тридцатидневного срока подписывает его и возвращает один экземпляр государственного или муниципального контракта другой стороне, а при наличии разногласий по условиям государственного или муниципального контракта в этот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным государственным или муниципальным контрактом другой стороне либо уведомляет ее об отказе от заключения государственного или муниципального контракта (пункт 2); сторона, получившая государственный или муниципальный контракт с протоколом разногласий, должна в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры по их согласованию с другой стороной и известить другую сторону о принятии государственного или муниципального контракта в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий; при отклонении протокола разногласий или истечении этого срока неурегулированные разногласия по государственному или муниципальному контракту, заключение которого является обязательным для одной из сторон, могут быть переданы другой стороной не позднее тридцати дней на рассмотрение суда (пункт 3); в случае, когда государственный или муниципальный контракт заключается по результатам торгов на размещение заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, государственный или муниципальный контракт должен быть заключен не позднее двадцати дней со дня проведения торгов (пункт 4); если сторона, для которой заключение государственного или муниципального контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении этой стороны заключить государственный или муниципальный контракт (пункт 5).

Статья 529 ГК РФ посвящена заключению договора поставки товаров для нужд заказчиков: если государственным или муниципальным контрактом предусмотрено, что поставка товаров осуществляется поставщиком (исполнителем) определяемому государственным или муниципальным заказчиком покупателю по договорам поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, государственный или муниципальный заказчик не позднее тридцатидневного срока со дня подписания государственного или муниципального контракта направляет поставщику (исполнителю) и покупателю извещение о прикреплении покупателя

к поставщику (исполнителю); извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю), выданное государственным или муниципальным заказчиком в соответствии с государственным или муниципальным контрактом, является основанием заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 1); поставщик (исполнитель) обязан направить проект договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд покупателю, указанному в извещении о прикреплении, не позднее тридцати дней со дня получения извещения от государственного или муниципального заказчика, если иной порядок подготовки проекта договора не предусмотрен государственным или муниципальным контрактом либо проект договора не представлен покупателем (пункт 2); сторона, получившая проект договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, подписывает его и возвращает один экземпляр другой стороне в течение тридцати дней со дня получения проекта, а при наличии разногласий по условиям договора в этот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным договором другой стороне (пункт 3); сторона, получившая подписанный проект договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд с протоколом разногласий, должна в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры по согласованию условий договора с другой стороной и известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий; неурегулированные разногласия в тридцатидневный срок могут быть переданы заинтересованной стороной на рассмотрение суда (пункт 4); если поставщик (исполнитель) уклоняется от заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика (исполнителя) заключить договор на условиях разработанного покупателем проекта договора (пункт 5).

В силу отсылочных норм пункт 2 статьи 525 параграфа 4 главы 30 и статьи 768, параграфа 5 главы 37 ГК РФ в части, не урегулированной указанными положениями, при заключении контракта подлежат применению нормы комментируемого Закона.

В статье 7.32 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. № 396-ФЗ) установлена административная ответственность:

- в части 1 – за заключение контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок заключается контракт;

- в части 2 – за заключение контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок заключается контракт, если такое нарушение привело к дополнительному расходованию средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ или уменьшению количества поставляемых товаров, объема выполняемых работ, оказываемых услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- в части 3 – за нарушение сроков заключения контракта или уклонение от заключения контракта.

Часть 2 комментируемой статьи предусматривает необходимость указания при заключении контракта на то, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. Для случаев установленных Правительством РФ, предусмотрено указание ориентировочного значения цены контракта либо формулы цены и максимального значения цены контракта, установленных заказчиком в документации о закупке. Прежде в рамках данного регулирования в части 41 статьи 9 Закона о размещении заказов устанавливалось следую-

щее: цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев заключения контракта на основании пункта 21 части 2 статьи 55 названного Закона, а также случаев, установленных частью 42, 6, 62–64 указанной статьи 9 названного Закона. Оплата поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется по цене, установленной контрактом, за исключением случаев заключения контракта на энергосервис на основании статьи 561 названного Закона. Цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта.

В соответствии с частью 2 комментируемой статьи, Постановлением Правительства РФ от 13 января 2014 г. № 19 «Об установлении случаев, в которых при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта» установлено, что при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта в следующих случаях:

- заключение контракта на предоставление услуг обязательного страхования, предусмотренного федеральным законом о соответствующем виде обязательного страхования;
- заключение контракта на предоставление агентских услуг при условии установления в контракте зависимости размера вознаграждения агента от результата исполнения поручения принципала;
- заключение контракта на предоставление услуг по оценке недвижимого имущества при условии установления в контракте пропорционального отношения размера вознаграждения оценщика к оценочной стоимости подлежащего оценке имущества.

В части 2 комментируемой статьи также установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных комментируемой статьей и статьей 95 «Изменение, расторжение контракта» комментируемого Закона. Ранее такое правило формулировалось в части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов следующим образом: при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в соответствующих положениях названного Закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 и 8 указанной статьи 9 названного Закона, частью 26 статьи 65 названного Закона.

В части 3 комментируемой статьи соответственно положению части 3 статьи 1 комментируемого Закона предусмотрено, что Федеральным законом «О государственном оборонном заказе» могут быть установлены особенности определения цены государственного контракта на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги по государственному оборонному заказу с учетом требований, предусмотренных частью 2 комментируемой статьи.

Такая особенность установлена положениями статьи 11 Федерального закона «О государственном оборонном заказе», предусматривающими следующее: при заключении контракта в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) применяются следующие виды цен на продукцию по государственному оборонному заказу:

- 1) ориентировочная (уточняемая) цена;
- 2) фиксированная цена;
- 3) цена, возмещающая издержки (часть 1); условия и порядок применения видов цен на продукцию по государственному оборонному заказу устанавливаются Правительством РФ (часть 2).

Постановлением Правительства РФ от 13 декабря 2013 г. № 1155 утверждено Положение о применении видов цен на продукцию по государственному оборонному заказу, которое согласно его пункту 1 устанавливает условия и порядок применения видов цен на продукцию, включенную в перечни продукции по государственному оборонному заказу, на которую распространяется государственное регулирование цен, а также на товары (работы, услуги), постав-

ляемые по государственному оборонному заказу в связи с разработкой, изготовлением, сервисным обслуживанием, ремонтом или утилизацией указанной продукции, в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)

Часть 4 комментируемой статьи предусматривает включение в контракт обязательного условия об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом. Ранее такое правило устанавливалось частью 10 статьи 9 Закона о размещении заказов, но только в отношении ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика), хотя в части 9 указанной статьи и говорилось об ответственности заказчика в случае просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом.

В положениях части 5 комментируемой статьи регламентирована ответственность заказчика в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом:

- в указанных случаях поставщику (подрядчику, исполнителю) предоставляется право потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней);
- пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Банка России от не уплаченной в срок суммы;
- штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ.

Прежде подобные положения содержались в части 9 статьи 9 Закона о размещении заказов, но есть изменения. Так, в указанной части говорилось только о случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, не упоминалось о направлении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчику требования уплаты неустоек (штрафов, пеней), не предусматривалась уплата штрафов.

Положения частей 6–8 комментируемой статьи регламентируют ответственность поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом:

- в указанных случаях заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней). Следует подчеркнуть, что в отличие от части 5 данной статьи, регламентирующей ответственность заказчика, речь идет об обязательном направлении такого требования;
- пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством РФ, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Банка России от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Также следует обратить внимание на то, что эти положения «жестче» положений части 5 данной статьи, регламентирующих ответственность заказчика;

- штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством РФ.

Аналогично сказанному выше следует отметить, что ранее подобные положения содержались в части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов, но есть изменения. Так, в указанной части говорилось только о случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, предусматривалось право заказчика потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней) вместо обязанности направления соответствующего требования, не предусматривалась уплата штрафов.

Понятие неустойки (штрафа, пени) определено в статье 330 части 1 ГК РФ: неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения; по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков (пункт 1); кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (пункт 2).

Предусмотренные в приведенных положениях комментируемой статьи санкции являются законной неустойкой (неустойкой, определенной законом; в отличие от договорной неустойки), что означает распространение не нее положений статьи 332 «Законная неустойка» ГК РФ: кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (пункт 1); размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает (пункт 2).

На основании положений частей 5, 7 и 8 комментируемой статьи Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1063 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом», которые согласно их пункту 1 устанавливают порядок определения в контракте фиксированного размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, в том числе гарантийного обязательства (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), а также размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства.

Часть 9 комментируемой статьи, воспроизводя соответствующие положения частей 9 и 11 статьи 9 Закона о размещении заказов, предусматривает освобождение стороны заказчика или поставщика (подрядчика, исполнителя) от уплаты неустойки (штрафа, пени), в случае, если эта сторона докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны. Данное правило соответствует общим положениям пунктам 2 и 3 статьи 401 части первой ГК РФ, которыми установлено следующее: отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство; если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не

исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы. Понятие непреодолимой силы определено в пункте 3 указанной статьи как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Там же предусмотрено, что к таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В части 10 комментируемой статьи предусмотрена возможность заключения контрактов с несколькими участниками закупки в случаях заключения контрактов на поставки технических средств реабилитации инвалидов, создание нескольких произведений литературы или искусства, выполнение научно-исследовательских работ либо оказание услуг в сфере образования или услуг по санаторно-курортному лечению и оздоровлению, услуг по организации отдыха детей и их оздоровления, в том числе по предоставлению путевок. При этом предусмотрено, что право заключения контракта с несколькими участниками закупки устанавливается заказчиком в документации о закупке. Ранее такое регулирование содержалось в положениях пунктов 41, 81 и 83 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов, устанавливавших соответствующие требования к содержанию конкурсной документации.

Часть 11 комментируемой статьи содержит нововведение о разработке и утверждении типовых контрактов, типовых условий контрактов для осуществления заказчиками закупок: типовые контракты, типовые условия контрактов разрабатывают и утверждают федеральные органы исполнительной власти, ГК «Росатом», осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности; типовые контракты, типовые условия контрактов размещаются в ЕИС и составляют библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов; Правительству РФ делегировано полномочие по установлению порядка разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также случаев и условий их применения. Таким образом, следует ожидать издания соответствующего постановления Правительства РФ.

В соответствии с заключительным положением части 6 статьи 112 комментируемого Закона до утверждения типовых контрактов, типовых условий заказчики самостоятельно разрабатывают проекты контрактов. Часть 7 указанной статьи предусматривает, что в случае отсутствия типовых контрактов, типовых условий контрактов, обеспечивающих осуществление закупок конкретных товаров, работ, услуг, могут разрабатываться соответствующие типовые контракты, типовые условия контрактов для обеспечения нужд субъектов РФ. Там же, а также в частях 8 и 9 указанной статьи содержится еще ряд заключительных положений, касающихся применения типовых контрактов, типовых условий контрактов.

Положением пункта 1 части 1 статьи 12 Федерального закона «О государственном оборонном заказе» предусмотрено полномочие Правительства РФ в целях обеспечения и стимулирования выполнения государственного оборонного заказа определять примерные условия государственных контрактов, контрактов. На основании данного положения Постановлением Правительства РФ от 26 декабря 2013 г. № 1275 «О примерных условиях государственных контрактов (контрактов) по государственному оборонному заказу» утверждено Положение о примерных условиях государственных контрактов (контрактов) по государственному оборонному заказу, которое согласно его пункту 1 определяет примерные условия государственного контракта по государственному оборонному заказу и контракта (договора), заключаемого в целях выполнения государственного оборонного заказа, для использования государственными заказчиками государственного оборонного заказа, головными исполнителями государственного оборонного заказа и исполнителями, участвующими в поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг по государственному оборонному заказу, при подготовке проекта

государственного контракта (контракта) и его заключении, а также при разработке и утверждении государственными заказчиками, федеральными органами исполнительной власти и ГК «Росатом», осуществляющими нормативное правовое регулирование в соответствующих сферах деятельности, типовых государственных контрактов либо типовых условий государственных контрактов.

В части 12 комментируемой статьи содержится нововведение о необходимости включения в контракт график исполнения контракта в случае, если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более чем 100 млн рублей.

Часть 13 комментируемой статьи предусматривает включение в контракт обязательного условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. Тем самым воспроизведено положение части 12 статьи 9 Закона о размещении заказов, но с определенной детализацией. Так, прежде устанавливалось, что в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.