

Вопрос 2. Цена контракта и условия платежа, сроки, условия вступления контракта в силу.

По общему правилу цена контракта является твердой и устанавливается на весь срок исполнения контракта (ч. 2 ст. 34 Закона 44-ФЗ). Заказчик обязан при заключении договора в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ указывать, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [Постановлением Правительства РФ от 13.01.2014 № 19](#).

В случаях, установленных Постановлением от 13.01.2014 № 19, в контракте указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. Так, предусмотрены случаи, когда при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта. Например, в случаях заключения контракта на предоставление услуг обязательного страхования, предусмотренного федеральным законом о соответствующем виде обязательного страхования и др.; см. также [Постановление Правительства РФ от 26.12.2013 № 1275](#) «О примерных условиях государственных контрактов (контрактов) по государственному оборонному заказу».

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона 44-ФЗ при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст. 34 и ст. 95 Закона 44-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 95 Закона 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в случае если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, в том числе, если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства РФ цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта.

Таким образом, положениями Закона 44-ФЗ предусмотрена возможность увеличения предусмотренного контрактом количества товара, объема работы или услуги (если такая возможность была установлена документацией о закупке) по соглашению сторон не более чем на десять процентов цены контракта.

На основании изложенного в случае возникновения необходимости в выполнении дополнительных работ, не предусмотренных контрактом, то

закупку таких работ необходимо осуществить в рамках новой процедуры в соответствии с положениями Закона 44-ФЗ (Письмо Минфина России от 09.06.2017 N 24-03-05/36403).

По мнению Минфина России, выраженному в Письмах от 16.11.2017 № 24-03-08/75962 и от 20.11.2017 № 24-01-10/76771, при установлении НМЦК заказчику необходимо учитывать все факторы, влияющие на цену, в том числе налоговые платежи, предусмотренные Налоговым кодексом РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона 44-ФЗ 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.

Вместе с тем согласно части 2 статьи 34 Закона 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34 и статьями 95 Закона 44-ФЗ.

Подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона 44-ФЗ предусмотрена возможность снижения цены контракта по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта, при условии, что возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом.

При этом Законом 44-ФЗ не предусмотрена возможность корректировки (уменьшения) заказчиком цены контракта, предложенной победителем закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения, на размер НДС.

Таким образом, в связи с отсутствием в Законе о контрактной системе положений, позволяющих заказчику корректировать цену контракта в зависимости от применяемой победителем системы налогообложения, контракт заключается по цене, предложенной победителем. При этом победитель при формировании своего ценового предложения предлагает цену контракта с учетом всех накладных расходов, а также налогов и сборов, которые он обязан уплатить в соответствии с положениями НК РФ.

На основании изложенного, с учетом того, что цена заключенного контракта может быть изменена только в случаях, определенных статьями 95 Закона 44-ФЗ, при оплате товаров (работ, услуг), поставляемых (выполняемых, оказываемых) в рамках контракта, заключенного с участником закупки, в том числе являющимся налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары

(выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте с учетом всех накладных расходов, а также налогов и сборов.

По мнению Минфина России, выраженному в Письме от 03.11.2017 № 24-02-08/72834, учитывая, что в случае, предусмотренном частью 3.1 статьи 71 Закона 44-ФЗ, участником электронного аукциона было подано предложение о цене контракта при проведении аукциона, контракт с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на основании пункта 25 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ заключается по цене контракта, предложенной соответствующим участником закупки при проведении электронного аукциона. При этом в случаях, предусмотренных частями 1 - 3 статьи 71 Закона 44-ФЗ, в контракт с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на основании пункта 25 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ включается НМЦК.

Законом 44-ФЗ не предусмотрено право заказчика обратиться к участнику электронного аукциона, с которым заключается контракт в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ, с требованием о представлении предложения о цене контракта.

В соответствии с частями 1 - 3.1 статьи 71 Закона 44-ФЗ с участником электронного аукциона, признанного несостоявшимся, заключается контракт на основании пункта 25 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ в порядке, установленном статьей 70 Закона 44-ФЗ.

Частью 4 статьи 70 Закона 44-ФЗ установлено, что победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 70 Закона 44-ФЗ, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Таким образом, Законом 44-ФЗ не предусмотрено право участника электронного аукциона представить в протоколе разногласий предложение о цене контракта.

Дополнительно Минфин России сообщает, что подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона 44-ФЗ предусмотрена возможность снижения цены контракта при исполнении контракта по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта, при условии, что возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом.

Таким образом, положениями Закона 44-ФЗ предусмотрена возможность снижения цены контракта при исполнении контракта без изменения количества и качества товара (если такая возможность была установлена документацией о закупке) по соглашению сторон.

Изменение твердой цены договора возможно на основании п. 6 статьи 709 ГК РФ – при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, а также на основании п. 3 статьи 744 ГК РФ – если по не зависящим от подрядчика причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на 10%. Обратите внимание: дополнительные работы не являются основанием для изменения твердой цены договора!

В подтверждение данного вывода рассмотрим Постановление Арбитражного суда Московского округа от 26.08.2014 № Ф05-8671/2014 по делу № А40-89030/13, в котором суд кассационной инстанции передал дело на новое рассмотрение, поскольку нижестоящими судами не учтено то, что дополнительные работы по договору с твердой ценой могут быть оплачены только при наличии дополнительного соглашения сторон о согласовании таких работ или доказанности необходимости немедленных действий в интересах заказчика.

В указанном деле подрядчиком были соблюдены все необходимые процедуры для согласования дополнительных работ при приблизительной цене договора, а именно: стороны согласовывали локальные сметные расчеты, дефектные ведомости, подрядчик направлял письма о необходимости проведения дополнительных работ, заказчик в ответных письмах согласовывал данные работы, работы были приняты по актам КС-2, что подтверждается справками КС-3.

Однако данные действия не имели никакого значения в отсутствие дополнительного соглашения к договору об изменении перечня работ. Правовая суть норм Кодекса о твердой цене состоит в следующем: согласно п. 6 ст. 709 ГК РФ, подрядчик не вправе требовать увеличения твердой цены, а заказчик - ее уменьшения, в том числе в случае, когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем работ или необходимых для этого расходов.

Положительный для подрядчика эффект от реализации указанной нормы права может дать следующая часть статьи: заказчик не вправе требовать уменьшения твердой цены.

Конечно, если работы выполнены качественно и в полном объеме. Это особенно важно помнить подрядчикам, которые работают с государственными и муниципальными заказчиками.

Часто исполнители сталкиваются с проблемой, когда заказчик отказывается согласовывать акты выполненных работ, мотивируя это тем, что затраты подрядчика в них завышены, и предлагают подписать акты на меньшую сумму.

В Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от

29.05.2014 № 09АП-16270/2014-ГК по делу № А40-144586/13 мы видим ситуацию, когда подрядчиком по заданию истца были выполнены обусловленные контрактом работы на сумму 8 005 958 руб.70 коп., которые приняты истцом без каких-либо оговорок и претензий и оплачены в полном объеме. Однако впоследствии заказчика проверял контролирующий орган и актом проверки установил завышение стоимости и объемов работ.

Заказчик, мотивируя свой иск Актом проверки Главного контрольного управления города Москвы, требовал взыскать с подрядчика неосновательное обогащение в размере 1244 565 руб. 22 коп.

Суд отказал заказчику в удовлетворении требования со ссылкой на твердую цену контракта и пункт закона о закупках, действующего на дату исполнения контракта.

Итак, вернемся к правам подрядчика. В сфере строительства подрядчик вправе требовать в судебном порядке пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на 10% (п. 3 ст. 744 ГК РФ).

Что же делать в случае, если заказчик отказывается от пересмотра сметы по данному основанию? Очень показательным иллюстрирует данную ситуацию Постановление ФАС Центрального округа от 03.12.2008 № Ф10-5572/08 по делу № А35-799/08-С5, в котором подрядчик обратился к заказчику с иском о расторжении договора в связи со значительным увеличением сметной стоимости строительства. Однако суд пояснил, что п. 3 статьи 744 Кодекса не дает подрядчику права на расторжение договора. Однако право требовать пересмотра сметы (изменения договора) в судебном порядке на основании ст. 450 ГК РФ есть.

Установление сроков исполнения контракта Закон 44-ФЗ не регламентирует. Вместе с тем согласно ч. 3 ст. 96 Закона 44-ФЗ срок действия банковской гарантии, обеспечивающей исполнение контракта, должен превышать срок действия контракта не менее чем на 1 месяц.

То есть заказчик обязан в контракте указать срок действия контракта.

Согласно ст. 425 ГК РФ договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

В отношении окончания срока действия договора существует 2 способа формулирования в договоре:

- условие о том, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору (договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства п. 3 ст. 425 ГК РФ);

- при отсутствии такого условия - окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

В соответствии с ч. 13 ст. 34 Закона 44-ФЗ в контракт в качестве обязательного условия включается условие о сроках оплаты товара, работы или услуги.

Срок выполнения обязанностей по контракту подрядчиком, поставщиком, исполнителем формулируется заказчиком с учетом предусмотренного финансирования (ст. 72 БК РФ).

При этом в соответствии с ч. 12 ст. 34 Закона 44-ФЗ при заключении контракта на срок более чем 3 года с ценой контракта более чем 100 млн. рублей в контракт необходимо включить график исполнения контракта.

Отметим, что на практике график исполнения контракта представляется целесообразным включать и в иных случаях, поскольку такая детализация условий и порядка его исполнения позволяет заказчику более эффективно осуществлять контроль исполнения контракта, применять в случае необходимости меры гражданско-правовой ответственности.

Срок оплаты должен быть установлен заказчиком с учетом требований ст. ст. 190 – 194 ГК РФ.

Регламентируя в условиях контракта порядок оплаты, заказчик вправе с учетом, в частности, выделяемого финансирования выбрать 1 из следующих вариантов:

- оплата после полного исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязанностей по контракту;
- предоплата;
- аванс с оплатой оставшейся суммы после полного исполнения обязательств либо поэтапно;
- оплата по завершении отдельных этапов выполнения работ, оказания услуг, при поставке отдельных партий товара (включая или не включая аванс) (ст. ст. 311, 421 ГК РФ).

О заключении государственных контрактов, предусматривающих рассрочку платежа по поставленному товару (выполненной работе, оказанной услуге) и включение в цену контракта оплаты процентов за рассрочку платежа, см. письмо Минфина РФ от 17.02.2015 №02-02-09/7180.

В Письме Минэкономразвития РФ от 15.05.2015 № Д28и-1373 отмечено, что согласно части 2 статьи 72 Бюджетного кодекса РФ государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных пунктом 3 указанной статьи.

Согласно части 2 статьи 112 Закона 44-ФЗ заказчики размещают в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планы-графики размещения

заказов на 2014 - 2016 годы по правилам, утвержденным совместным приказом Минэкономразвития РФ и Федеральным казначейством от 27 декабря 2011 г. № 761/20н «Об утверждении порядка размещения на официальном сайте планов-графиков размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков и формы планов-графиков размещения заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков» (далее - приказ № 761/20н).

В соответствии подпунктом «и» пункта 2 части 5 Особенности в столбце 9 указывается НМЦК (в тыс. рублей). При этом начальная (максимальная) цена контакта определяется заказчиком в соответствии с требованиями статьи 22 Закона 44-ФЗ.

При этом согласно приказу № 761/20н ориентировочная НМЦК формируется заказчиком на основе лимитов бюджетных обязательств (предоставленных субсидий) с учетом экспертных оценок, экспресс-анализа рыночной конъюнктуры.

Таким образом, закупка не может быть спланирована и осуществлена в случае отсутствия лимитов бюджетных обязательств, доведенных до заказчика.

Положениями ч. 5 ст. 161 БК РФ предусматривается, что заключение и оплата государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров, подлежащих исполнению за счет бюджетных средств, производятся от имени РФ, субъекта РФ, муниципального образования в пределах доведенных казенному учреждению лимитов бюджетных обязательств, если иное не установлено БК РФ, и с учетом принятых и неисполненных обязательств.

Заключение контракта на более длительный срок возможно в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 72 БК РФ.

При этом к возникшим из таких контрактов правоотношениям по предоставлению отсрочки, рассрочки оплаты не будут применяться положения гл. 42 ГК РФ, регулирующие правоотношения, связанные с предоставлением кредита, поскольку в соответствии со ст. ст. 98 - 100 БК РФ субъект РФ, муниципальное образование вправе получать кредит внутри страны исключительно от кредитных организаций.

См. также письмо Минфина РФ от 17.02.2015 № 02-02-09/7180.

Согласно ст. ст. 487, 711, 781 ГК РФ предоплата по контракту может быть полной или частичной. В последнем случае окончательный расчет осуществляется после исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязанностей по договору. Закон 44-ФЗ не регламентирует вопросы установления требований к размеру аванса. Вместе с тем ограничения авансирования (предоплаты) по контрактам регламентируются нормами бюджетного законодательства РФ. Например, получатели средств федерального бюджета при заключении договоров (государственных контрактов) о поставке товаров, выполнении работ и оказании услуг в пределах доведенных им в установленном порядке соответствующих лимитов бюджетных обязательств вправе предусматривать авансовые

платежи в соответствии с п. 29 [Постановления Правительства РФ от 27.12.2014 № 1563](#) «О мерах по реализации Федерального закона «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов».

Поэтапная оплата основывается, в частности, на нормах ст. ст. 311, 421, 486, 711, 781 ГК РФ с учетом того, что Закон 44-ФЗ каких-либо ограничений в данном вопросе не содержит. Вместе с тем в таком случае необходимо в условиях контракта четко указать, что понимается под этапом исполнения контракта, и определить сроки оплаты.

Также необходимо учитывать, что в соответствии с ч. 9 ст. 94 Закона 44-ФЗ результаты отдельного этапа исполнения контракта (за исключением контракта, заключенного в соответствии с пунктом 4, 5, 23, 42, 44, 46 или 52 ч. 1 ст. 93 Закона 44-ФЗ), информация о поставленном товаре, выполненной работе или об оказанной услуге отражаются заказчиком в отчете, размещаемом в ЕИС.

Согласно ч. 13 ст. 34 Закона 44-ФЗ в контракт включаются обязательные условия:

1) 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;

2) об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

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.

Срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более 30 дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона 44-ФЗ, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 Закона 44-ФЗ, а также случаев, когда Правительством РФ в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст. 34 Закона 44-ФЗ и статьей 95 Закона 44-ФЗ.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона 44-ФЗ, по общему правилу не допускается изменение условий контракта (как при его заключении, так и при исполнении контракта).

Исключения предусмотрены ст. 34 Закона 44-ФЗ (ч. 18) и ст. 95 Закона 44-ФЗ.

Так, ч. ч. 1, 1.1, 7 ст. 95 Закона 44-ФЗ предусматривают случаи и порядок изменения существенных условий контракта при его исполнении.

Отметим также, что информация об изменении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в ЕИС в течение 1 рабочего дня, следующего за датой изменения контракта (ч. 26 ст. 95 Закона 44-ФЗ).

Об установлении срока действия обеспечения исполнения государственного (муниципального) контракта, а также о возможности изменения размера и способа обеспечения исполнения контракта в ходе его исполнения см. [письмо Минэкономразвития РФ от 07.10.2014 № Д28и-2103](#).

Возможность включения в условия контракта права одностороннего отказа от исполнения контракта регламентирована ч. 14 ст. 34 Закона 44-ФЗ, ч. ч. 8 - 26 ст. 95 Закона 44-ФЗ.

В самом общем виде порядок расторжения договора предусмотрен ст. 450 ГК РФ.

Например, право инициировать расторжение контракта в установленном действующем законодательством порядке не свидетельствует о том, что стороны согласовали условие о праве одностороннего расторжения контракта со стороны заказчика (см. Постановление

Арбитражного суда Поволжского округа от 19.11.2014 № Ф06-16631/2013 по делу № А49-2126/2014).

О рассмотрении дел о признании незаконным одностороннего отказа от исполнения контракта см. Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 19.02.2015 № 04АП-6124/2014 по делу № А19-9488/2014, Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 10.10.2014 по делу № А27-6035/2014, Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.08.2014 по делу № А49-2126/2014, Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.01.2015 по делу № А13-5690/2014 и др.

По смыслу закона для одностороннего отказа от исполнения договора (одностороннего расторжения договора) достаточно самого факта указания об этом в соглашении сторон (Постановление Президиума ВАС РФ от 16.02.2010 № 13057/09).

При этом ни ст. 310 ГК РФ, ни п. 3 ст. 450 ГК РФ не связывают право на односторонний отказ от исполнения договора с наличием каких-либо оснований для такого отказа, предусмотренных законом или соглашением сторон (см. Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 27.01.2015 № 08АП-13976/2014 по делу № А75-4384/2014).

Частью 15 ст. 34 Закона 44-ФЗ предусмотрены исключения из общих правил об обязательных условиях контракта и форме контракта, когда заказчик вправе не включать в контракт условия:

- об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя);
- график исполнения контракта;
- условия о порядке и сроках оплаты товара, работы, услуги;
- условия о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов приемки;
- условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, с которым заключен контракт (за исключением индивидуального предпринимателя или иного лица, занимающегося частной практикой), на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Вместе с тем, по мнению Казначейства РФ, отраженному в [письме от 25.03.2014 № 42-7.4-05/9.3-191](#), в контракт целесообразно включать условия, предусмотренные ч. ч. 4 - 9, 12 -13 ст. 34 Закона 44-ФЗ Закона.

В указанных случаях контракт может быть заключен в любой форме, предусмотренной ГК РФ для совершения сделок (ст. ст. 158 - 164 ГК РФ).

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.

Для осуществления заказчиками закупок федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, разрабатывают и утверждают типовые контракты, типовые условия контрактов (см. [Приказ Минобрнауки РФ от 21.10.2015 № 1180](#) «Об утверждении типового контракта на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, типовых условий контракта при использовании результатов интеллектуальной деятельности, включаемых в контракты на выполнение работ, оказание услуг и информационной карты типового контракта, типовых условий контракта»), 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 РФ (см. [Постановление Правительства РФ от 02.07.2014](#)

[№606](#) «О порядке разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также о случаях и условиях их применения» (вместе с «Правилами разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов»)).

Так, [Приказом Минздрава России от 26.10.2017 № 870н](#) утвержден типовой контракт на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения и информационной карты Типового контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения», а [Приказом Минздрава России от 21.12.2016 № 982н](#) утвержден типовой контракт на поставку стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (с нерассасывающимся полимерным покрытием), катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмболоэктомии (тромбэктомии), заключаемого единственным поставщиком - обществом с ограниченной ответственностью «Стентекс» и федеральными государственными бюджетными учреждениями и государственными бюджетными учреждениями субъектов РФ, и информационной карты указанного типового контракта».

Если контракт заключается на срок более чем 3 года и цена контракта составляет более чем 100 млн рублей, контракт должен включать в себя график исполнения контракта.

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.

В контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 25 статьи 95 Закона 44-ФЗ.

При заключении контракта в случаях, предусмотренных пунктами 1, 4, 5, 8, 15, 20, 21, 23, 26, 28, 29, 40, 41, 44, 45, 46, 51 - 53 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ, требования частей 4 - 9, 11 - 13 ст. 34 Закона 44-ФЗ заказчиком могут не применяться к указанному контракту. В этих случаях контракт может быть заключен в любой форме, предусмотренной Гражданским кодексом РФ для совершения сделок. Так, согласно ст. 158 ГК РФ сделки могут совершаться в устной и письменной (простой или нотариальной) формах.

Устная форма контракта имеет ряд преимуществ перед письменной, среди которых можно выделить следующие: ускорение процесса закупки,
--

минимальный объем документов, подтверждающих заключение контракта, отсутствие бумажной волокиты и необходимости согласования и визирования контракта. Данная форма значительно облегчает работу как контрактному управлению, так и работникам финансового отдела, особенно при большом объеме закупок.

Для того чтобы контракт был признан заключенным в устной форме и чтобы у контролирующих органов не имелось вопросов в отношении того, правильно ли заключена сделка, необходимо соблюдение ряда условий:

- контракт может быть заключен в устной форме только на определенный перечень закупок, закрепленных в Законе, на которые не требуется соблюдение письменной формы;
- момент совершения и момент исполнения сделки должны совпадать;
- заказчику должны быть выданы документы, подтверждающие заключение контракта.

Рассмотрим каждое из условий подробнее.

Так, в п. 15 ст. 34 Закона 44-ФЗ к случаям, допускающим возможность заключения контракта в устной форме, относятся:

- п. 1 ст. 93 - осуществление закупки, относящейся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, а также услуг центрального депозитария;
- п. 4 ст. 93 - закупка, не превышающая 100 тыс. руб.;
- п. 5 ст. 93 - закупка, не превышающая 400 тыс. руб.;
- п. 8 ст. 93 - услуги водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения и т.д.;
- п. 15 ст. 93 - посещение зоопарка, театра, кинотеатра, концерта, цирка, музея, выставки или спортивного мероприятия;
- п. 20 ст. 93 - обеспечение визитов глав иностранных государств, глав правительств иностранных государств, руководителей международных организаций, парламентских делегаций и др.;
- п. 21 ст. 93 - обеспечение деятельности объектов государственной охраны;
- п. 23 ст. 93 - услуги по содержанию и ремонту нежилых помещений, переданных в безвозмездное пользование или оперативное управление, а также услуги, связанные с использованием данного нежилого помещения;
- п. 26 ст. 93 - направление работника в служебную командировку;
- п. 28 ст. 93 - закупка лекарственных препаратов по решению врачебной комиссии;
- п. 29 ст. 93 - закупка энергоснабжения;
- п. 40 ст. 93 - закупка в целях обеспечения органов внешней разведки РФ средствами разведывательной деятельности;
- п. 41 ст. 93 - закупка в целях обеспечения органов федеральной службы безопасности средствами контрразведывательной деятельности и борьбы с терроризмом.

Вышеуказанный перечень является закрытым и может изменяться только законодателем.

Далеко не все контракты, подпадающие на первый взгляд под вышеуказанные требования, могут быть заключены в устной форме. Исключения содержатся в нормах ГК РФ и говорят о необходимости соблюдения простой письменной формы: договора аренды, если одна из сторон договора - юридическое лицо (ст. 609 ГК РФ), договора аренды транспортного средства (ст. 633, ст. 643 ГК РФ), договора проката (ст. 626 ГК РФ), договора транспортной экспедиции (ст. 802 ГК РФ), кредитного договора (ст. 820 ГК РФ), договора страхования (ст. 940 ГК РФ). Причем в ряде случаев ГК РФ прямо устанавливает, что договор должен быть оформлен одним документом. Такие договоры, как договор продажи недвижимости (ст. 550 ГК РФ), договор аренды здания (ст. 651 ГК РФ), должны заключаться путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение письменной формы контракта будет являться основанием для признания такого контракта недействительным.

Обязательная письменная форма для договоров поставки, оказания услуг, выполнения работ в ГК РФ не установлена.

Таким образом, если для конкретного вида закупок (их целей), перечисленных в п. 15 ст. 34 Закона 44-ФЗ, момент совершения и момент исполнения совпадают, то заказчик имеет право заключить контракт в устной форме. Например, оказание заказчику почтовых услуг ФГУП «Почта РФ» при отсутствии письменного контракта с последующей выдачей чека должно быть расценено как заключение контракта по п. 1 ст. 93 упомянутого Закона 44-ФЗ, и нет необходимости относить данную закупку к закупкам «малого объема» по п. 4 ст. 93 этого же Закона.

Исполнитель заказчику должен выдать определенные документы, которые позволят судить о заключении контракта. К таким документам относятся: кассовый и (или) товарный чек (в случае приобретения товара, оказания услуги), билет на передвижение на транспорте (в случае отправления работника в командировку), билет на посещение зоопарка, театра, кинотеатра и т.д., а также иные документы, которые могут свидетельствовать о получении товара (об оказании услуги) и об оплате такого товара (услуги). Следует отметить, что оплата счета, содержащего все существенные условия договора, выполнение действий (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) признаются договором, заключенным в письменной форме (п. 3 ст. 434, п. 3 ст. 438 ГК РФ).

Обобщая вышесказанное, можно выделить 4 критерия, совокупность которых будет говорить о наличии контракта в устной форме:

- соответствие закупки п. 15 ст. 34 Закона 44-ФЗ;
- отсутствие в ГК РФ обязательного требования о соблюдении письменной формы;
- произведение оплаты товара (услуги) в момент передачи товара (оказания услуги);
- наличие документального подтверждения оплаты.

Выполнение данных условий поможет избежать заказчику конфликтов с

надзорными органами как в сфере государственного заказа, так и в сфере финансового контроля.

Необходимо учитывать нормы ч. 3 ст. 34 Закона 44-ФЗ, допускающей установление особенностей определения цены государственного контракта на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги по государственному оборонному заказу [ФЗ «О государственном оборонном заказе»](#).

Так, при заключении контракта в случае размещения государственного оборонного заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) применяются виды цен на продукцию по государственному оборонному заказу, предусмотренные ст. 11 [ФЗ «О государственном оборонном заказе»](#), Положением о применении видов цен на продукцию по государственному оборонному заказу, утвержденным [Постановлением Правительства РФ от 02.12.2017 № 1465](#). При применении последнего правового акта необходимо учитывать положения ч. 27 ст. 112 Закона 44-ФЗ.

Особенности определения цены государственного контракта на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги по государственному оборонному заказу с учетом требований, предусмотренных частью 2 ст. 34 Закона 44-ФЗ, могут устанавливаться Федеральным законом от 29 декабря 2012 года № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

Случаи оплаты, если контракт не был заключен.

Исполнитель не может требовать оплаты, если контракт не был заключен, но у этого правила есть исключения.

Деньги можно взыскать, если обязанность поставить товар, выполнить работу или оказать услугу не зависит от воли исполнителя. В качестве примеров послужили:

- медицинские услуги. Суд отметил, что исполнитель был не вправе отказаться от оказания медицинской помощи в силу закона;
- обеспечение работы аппаратуры оповещения населения при возникновении ЧС. В данном деле было учтено, что исполнитель не мог прервать процесс обслуживания системы оповещения из-за особенностей ее функционирования;
- услуги по обслуживанию опасных производственных объектов. Суд указал на невозможность прекратить обслуживание в связи с недопустимостью создания аварийных ситуаций;
- услуги хранения и подобные этому обязательства, которые исполнитель не может прекратить односторонними действиями по истечении срока действия контракта.

Также можно добиться оплаты, если исполнитель:

- экстренно поставил товар, выполнил работу, оказал услугу в связи с аварией, иной ЧС, а также угрозой их возникновения. В этом случае исполнитель должен быть готов доказать разовый характер работ, отсутствие сговора и недобросовестной конкуренции;

- оказывает услуги по содержанию и ремонту общего имущества здания, в котором заказчику принадлежит помещение. Заказчик обязан оплатить такие услуги в силу закона³.

Стоимость жизненного цикла.

Частью 2 статьи 34 Закона 44-ФЗ установлено, что при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. Вместе с тем, контракт жизненного цикла предусматривает закупку непосредственно объекта закупки (товара, работы), последующие обслуживание, ремонт, а также при необходимости эксплуатацию и (или) утилизацию объекта закупки. Таким образом, при расчете НМЦК жизненного цикла заказчику необходимо также учесть расходы на последующие обслуживание, ремонт, а также при необходимости на эксплуатацию и (или) утилизацию поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта.

В случаях, предусмотренных в соответствии с частью 16 статьи 34 Закона 44-ФЗ, а также в иных случаях, установленных Правительством РФ (см. [Постановление Правительства РФ от 28.11.2013 № 1087](#) «Об определении случаев заключения контракта жизненного цикла»), для оценки заявок участников закупки заказчик в документации о закупке вместо критериев, указанных в пунктах 1 и 2 части 1 ст. 32 Закона 44-ФЗ, вправе устанавливать в качестве критерия стоимость жизненного цикла товара или созданного в результате выполнения работы объекта. Критерий стоимости жизненного цикла товара или созданного в результате выполнения работы объекта включает в себя расходы на закупку товара или выполнение работы, последующие обслуживание, эксплуатацию в течение срока их службы, ремонт, утилизацию поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта. Расчет стоимости жизненного цикла товара или созданного в результате выполнения работы объекта производится с учетом методических рекомендаций, предусмотренных частью 20 статьи 22 Закона 44-ФЗ.

В исполнение нормы ч. 16 ст. 34 Закона 44-ФЗ принято [Постановление Правительства РФ от 28.11.2013 N 1087](#) «Об определении случаев заключения контракта жизненного цикла», в соответствии с которым контракт жизненного цикла заключается в следующих случаях:

а) выполнение работ по проектированию и строительству автомобильных дорог (участков автомобильных дорог), включая дорожные сооружения, являющиеся их технологической частью, - защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог;

б) выполнение работ по проектированию и строительству инфраструктуры морских и речных портов, в том числе искусственных земельных участков, гидротехнических сооружений портов;

в) выполнение работ по проектированию и строительству аэродромов;

г) выполнение работ по проектированию и строительству объектов системы коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального

хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов;

д) выполнение работ по проектированию и строительству объектов инфраструктуры метрополитена, внеуличного транспорта и городского наземного электрического транспорта;

е) выполнение работ по проектированию и строительству объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования;

ж) выполнение работ по проектированию и строительству уникальных объектов капитального строительства;

з) закупка железнодорожного подвижного состава, транспортных средств метрополитена, внеуличного транспорта и городского наземного электрического транспорта;

и) закупка воздушных судов, морских и речных судов;

к) выполнение работ по проектированию, строительству и реконструкции объектов капитального строительства в сфере здравоохранения (в том числе объектов, предназначенных для санаторно-курортного лечения), включая закупку медицинского оборудования, предусмотренного проектной документацией указанных объектов капитального строительства (в Письме Минфина России от 10.11.2017 № 24-03-07/74368 отмечено, что осуществление медицинской деятельности не входит в перечень случаев, установленных подпунктом «к» пункта 1 Постановления № 1087);

л) выполнение работ по проектированию, строительству и реконструкции объектов, предназначенных для проживания военнослужащих и членов их семей, а также объектов хозяйственного, технического, тылового, медицинского назначения, учебно-материальной базы боевой подготовки, воспитательной работы и службы войск, включая закупку оборудования, предусмотренного проектной документацией указанных объектов;

м) выполнение работ по проектированию, строительству и эксплуатации объектов капитального строительства, предназначенных для социального обслуживания граждан, в том числе для стационарного и полустационарного социального обслуживания граждан (домов-интернатов (пансионатов) для детей, престарелых, инвалидов, ветеранов войны, труда и милосердия, психоневрологических интернатов, социально-оздоровительных центров, геронтологических центров, геронтопсихиатрических центров, социально-реабилитационных центров, реабилитационных центров, кризисных центров помощи женщинам, центров психолого-педагогической помощи населению, центров социального обслуживания населения, центров социальной адаптации (помощи), домов ночного пребывания, социальных приютов, социальных гостиных), включая закупку оборудования, предусмотренного проектной документацией указанных объектов;

н) выполнение работ по проектированию, строительству и реконструкции объектов капитального строительства в сфере культуры

(театров и амфитеатров, памятников и мемориальных сооружений, музеев, выставочных центров и выставочных комплексов, библиотек, цирков, кинотеатров, концертных залов), включая закупку оборудования, предусмотренного проектной документацией указанных объектов;

о) выполнение работ по проектированию, реконструкции с элементами реставрации и (или) приспособлению для современного использования (при необходимости) объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, включая закупку оборудования, предусмотренного проектной документацией указанных объектов, в случае признания таких объектов аварийными в соответствии с требованиями законодательства РФ об объектах культурного наследия (о памятниках истории и культуры) народов РФ или нахождения таких объектов в руинированном состоянии.

Критерий стоимости жизненного цикла товара или созданного в результате выполнения работы объекта включает в себя расходы на:

- закупку товара или выполнение работы;
- последующие обслуживание в течение срока их службы;
- эксплуатацию в течение срока их службы;
- ремонт поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта;
- утилизацию.

Расчет стоимости жизненного цикла товара или созданного в результате выполнения работы объекта производится с учетом Методических рекомендаций, утв. [Приказом Минэкономразвития РФ от 02.10.2013 N 567](#), с применением общих методов определения и обоснования НМЦК.

В Письме Минфина России от 25.05.2017 № 24-03-08/32211 отмечено, что при этом Законом 44-ФЗ не установлена обязанность заказчика при расчете цены контракта жизненного цикла использовать определенный метод обоснования НМЦК, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

При определении НМЦК жизненного цикла на выполнение работ по проектированию, реконструкции объекта капитального строительства заказчик вправе применить один или нескольких методов, указанных в части 1 статьи 22 Закона 44-ФЗ, при этом в случае невозможности применения указанных методов заказчик вправе применить иные методы.

Частью 9 статьи 22 Закона 44-ФЗ установлено, что проектно-сметный метод применяется при определении и обосновании НМЦК, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства.

При этом основанием для определения такой цены является проектная документация (включающая сметную стоимость работ), определяющая объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, при этом смета является частью проектной документации.

Кроме того, Минфин России обращает внимание, что при отсутствии проектной документации невозможно определить объем работ, подлежащих

выполнению при строительстве, в том числе определить стоимость таких работ, в связи с чем невозможно установить начальную (максимальную) цену контракта, цену контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем). При этом в соответствии с Градостроительным кодексом РФ строительство должно осуществляться исключительно при наличии проектной документации.

Таким образом, укрупненный сводный сметный расчет предпроектной документации не является основанием для определения НМЦК, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), проектно-сметным методом.

Дополнительно, Минфин России обращает внимание, что в рамках реализации части 16.1 статьи 34 Закона 44-ФЗ постановлением Правительства РФ от 12.05.2017 № 563 утверждены правила заключения контрактов, предметом которых является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства.

Предметом контракта может быть одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства. Порядок и основания заключения таких контрактов установлен [Постановлением Правительства РФ от 12.05.2017 № 563](#) «О порядке и об основаниях заключения контрактов, предметом которых является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства, и о внесении изменений в некоторые акты Правительства РФ».

В случае, если Правительством РФ в соответствии с частью 1 статьи 111 Закона 44-ФЗ 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.

Частью 18 ст. 34 Закона 44-ФЗ определены случаи, когда заказчик при заключении контракта по согласованию с участником закупки, с которым заключается контракт, вправе увеличить количество поставляемого товара при соблюдении следующих условий:

- количество товара и цена увеличиваются на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной таким участником, и НМЦК (ценой лота);
- такое право заказчика должно быть предусмотрено документацией о закупке;
- цена единицы товара не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены контракта, указанной в заявке на участие в конкурсе, запросе предложений или предложенной участником аукциона, с которым заключается контракт, на количество товара, указанное в извещении о проведении закупки.

Цена контракта определяется на основании предложения (заявки) участника, с которым заключается контракт (ч. 1 ст. 54, ч. 2 ст. 70, ч. 14 ст. 78, ч. 17 ст. 83 Закона 44-ФЗ).

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.

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.

В случае, если НМЦК при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный [Постановлением Правительства РФ от 04.09.2013 г. № 775](#), 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 10% цены контракта. Постановлением Правительства РФ от 04.09.2013 г. № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» установлены следующие размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10% цены контракта:

- 1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд;
- 100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта РФ и муниципальных нужд.

Указанная в части 23 ст. 34 Закона 44-ФЗ информация предоставляется заказчику поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в течение 10 дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком. При этом в контракте должна быть предусмотрена ответственность за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере 1/300 действующей на дату

уплаты пени ключевой ставки Центрального банка РФ от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

В случае непредоставления заказчику указанной в части 23 ст. 34 Закона 44-ФЗ информации поставщиком (подрядчиком, исполнителем) информация об этом размещается в единой информационной системе. Непредоставление указанной информации поставщиком (подрядчиком, исполнителем) не влечет за собой недействительность заключенного контракта по данному основанию.

В контракт включается условие о банковском сопровождении контракта в случаях, установленных в соответствии со статьей 35 Закона 44-ФЗ.

Согласно ч. 27 ст. 34 Закона 44-ФЗ 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)).

У заказчика может возникнуть вопрос, каким образом ему стоит исполнять данную норму и какое административное наказание ему грозит в случае ее нарушения.

В Законе № 44-ФЗ понятие «залог» не упоминается. Согласно ч. 3 ст. 96 Закона 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на 1 месяц.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 352 ГК РФ залог прекращается в том числе с прекращением обеспеченного залогом обязательства.

Таким образом, в случае если поставщиком обеспечено исполнение контракта путем внесения денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, и поставщиком полностью выполнены обязательства перед заказчиком по контракту, то можно рассмотреть возможность, применяя по аналогии п. 1 ч. 1 ст. 352 ГК РФ, вернуть эти средства поставщику.

Учитывая обычаи делового оборота, можно предусмотреть для включения в проект контракта такое условие возврата обеспечения исполнения контракта: «Денежные средства, внесенные поставщиком на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, возвращаются поставщику в течение пяти банковских дней после полного

исполнения Поставщиком обязательств по контракту».

Аналогичное условие предусматривается в п. 10.5 проекта контракта документации об электронном аукционе на «поставку кресел для конференц-зала, в количестве 210 штук» (извещение № 0851300003214000142), а именно «обеспечение по контракту, внесенное Поставщиком в виде денежных средств, будет возвращено ему в течение 5 календарных дней после исполнения сторонами своих обязательств по контракту». Данный пункт устоял при рассмотрении искового заявления ООО «ФТД» к ответчику (муниципальному казенному учреждению города Новосибирска «Хозяйственное управление») о неосновательном обогащении заказчика в решении Арбитражного суда Новосибирской области от 03.03.2015 по делу № А45-25649/2014 и оставившем его в силе Постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда от 05.06.2015 по тому же делу.

Похожие условия (за исключением величины срока возврата денежных средств) предусматриваются в п. 2.5 проекта контракта документации об электронном аукционе на «поставку и монтаж кондиционеров» (извещение № 0158100006214002053), а именно: «В случае если способом обеспечения исполнения контракта является внесение денежных средств на счет заказчика, то денежные средства, перечисленные в обеспечение исполнения настоящего контракта, возвращаются исполнителю при условии надлежащего исполнения своих обязательств по настоящему контракту в течение 15 (15) банковских дней с момента подписания сторонами документов, свидетельствующих о выполнении исполнителем своих обязательств по настоящему контракту без замечаний». Хотелось бы обратить внимание на такой пример, когда Ростовское УФАС РФ (решение от 02.07.2014 по делу № 1267/03) усмотрело в действиях заказчика (Межрегионального управления Федеральной службы по регулированию алкогольного рынка по Южному федеральному округу) по утверждению документации об электронном аукционе нарушения ч. 27 ст. 34 Закона 44-ФЗ. Вместе с тем в решении Арбитражного суда Ростовской области от 15.12.2014 по делу № А53-24467/2014 и оставившем его в силе Постановлении Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 09.02.2015 признано, что заказчиком надлежащим образом соблюдены положения ч. 27 ст. 34 Закона 44-ФЗ.

Что касается административной ответственности за действия заказчика по невключению в проект контракта обязательного условия 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), то такие действия могут содержать признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Аналогичная позиция содержится в решении Брянского УФАС РФ от 24.03.2014 № 69 по итогам проведения внеплановой проверки соблюдения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок (извещение №

0127200000214000089). Такая же позиция отражена в Постановлении ВС Республики Калмыкия от 23.04.2015 по делу № 4а-23/2015.

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 РФ.

Заключение контракта по результатам электронной процедуры.

По результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом 44-ФЗ, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона 44-ФЗ протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона 44-ФЗ, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона 44-ФЗ, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона 44-ФЗ, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона 44-ФЗ, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 Закона 44-ФЗ при заключении контракта на поставку товара, необходимого

для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ.

В течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

В течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя

электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

С момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным.

Контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69 Закона 44-ФЗ, части 13 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ протоколов, а в случае определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме не ранее чем через семь дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона 44-ФЗ протоколов.

Контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

Блокирование денежных средств на специальном счете победителя в целях обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе прекращается в сроки, установленные частью 8 статьи 44 Закона 44-ФЗ.

В случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона 44-ФЗ, контракт заключается только после внесения на счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, денежных средств в размере предложенной этим участником цены за право заключения контракта, а также предоставления обеспечения исполнения контракта.

Победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона 44-ФЗ (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от

заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

В случае, если победитель электронной процедуры признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе заключить контракт с участником такой процедуры, заявке которого присвоен второй номер. Этот участник признается победителем такой процедуры, и в проект контракта, прилагаемый к документации и (или) извещению о закупке, заказчиком включаются условия исполнения данного контракта, предложенные этим участником. Проект контракта должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий пяти дней с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения контракта. При этом заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронной процедуре.

Участник электронной процедуры, признанный победителем электронной процедуры в соответствии с частью 14 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, вправе подписать проект контракта или разместить предусмотренный частью 4 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ протокол разногласий в порядке и сроки, которые предусмотрены ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, либо отказаться от заключения контракта. Одновременно с подписанным контрактом этот победитель обязан предоставить обеспечение исполнения контракта, если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено извещением и (или) документацией о закупке, а в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона 44-ФЗ, также обязан внести на счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере предложенной этим победителем цены за право заключения контракта. Этот победитель считается уклонившимся от заключения контракта в случае неисполнения требований части 6 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ и (или) непредоставления обеспечения исполнения контракта либо неисполнения требования, предусмотренного статьей 37 Закона 44-ФЗ, в случае подписания проекта контракта в соответствии с частью 3 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ. Такой победитель признается отказавшимся от заключения контракта в случае, если в срок, предусмотренный частью 3 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ, он не подписал проект контракта или не направил протокол разногласий. Электронная процедура признается не состоявшейся в случае, если этот победитель признан уклонившимся от заключения контракта или отказался от заключения контракта.

В случае наличия принятых судом или арбитражным судом судебных актов либо возникновения обстоятельств непреодолимой силы, препятствующих подписанию контракта одной из сторон в установленные ст. 83.2 Закона 44-ФЗ сроки, эта сторона обязана уведомить другую сторону о наличии данных судебных актов или данных обстоятельств в течение одного дня. При этом течение установленных ст. 83.2 Закона 44-ФЗ сроков приостанавливается на срок исполнения данных судебных актов или срок действия данных обстоятельств, но не более чем на тридцать дней. В случае отмены, изменения или исполнения данных судебных актов или прекращения действия данных обстоятельств соответствующая сторона обязана уведомить другую сторону об этом не позднее дня, следующего за днем отмены, изменения или исполнения данных судебных актов либо прекращения действия данных обстоятельств.