

НЕКОТОРЫЕ ПРИМЕРЫ НЕПРАВОМЕРНЫХ УСЛОВИЙ ПРОЕКТОВ КОНТРАКТОВ, ВЫЯВЛЕННЫХ ПО РЕЗУЛЬТАТАМ КОНТРОЛЯ В СФЕРЕ ЗАКУПОК



**ТОЛСТОБОКОВ
Олег Николаевич,**

к. т. н.,
эксперт по комплексному контролю
государственных и общественных закупок

Как ранее Закон о размещении заказов, так и сегодня Закон о контрактной системе наделяет обязанностью заказчиков самостоятельно разрабатывать проекты контрактов. Автор статьи, анализируя решения центрального аппарата ФАС России, приводит обзор основных нарушений при составлении заказчиками проектов контрактов в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (Закон о КС) и принятых подзаконных нормативно-правовых актов.

Напомним, что, согласно ч. 6 ст. 112 Закона о КС, до утверждения федеральными органами исполнительной власти, государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом», осуществляющими нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, типовых

контрактов, типовых условий контрактов в соответствии с ч. 11 ст. 34 Закона о КС заказчики самостоятельно разрабатывают проекты контрактов. В соответствии с ч. 2 ст. 50 Закона о КС проект контракта прилагается к конкурсной документации и является ее неотъемлемой частью. Аналогичные нормы действуют в отношении документации о проведении электронного аукциона (ч. 4 ст. 64 Закона о КС), извещения о проведении запроса котировок (ч. 2 ст. 73 Закона о КС), документации о проведении запроса предложений (ч. 7 ст. 83 Закона о КС).

Нужно отметить, что при разработке проектов контрактов заказчиками должны быть учтены основные положения ст. 34, 95 и 96 Закона о КС в части обязательного отражения в содержании будущего контракта условий об ответственности сторон, условий о порядке и сроках оплаты и иных сведениях, содержание которых раскрыто в таблице 1.

**Таблица 1
Содержание контракта в соответствии с требованиями Закона о КС**

Содержание контракта	Норма Закона № 44-ФЗ
указание на то, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта (обязанность)	ч. 2 ст. 34
условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, включая сведения о размере неустоек (обязанность)	ч. 4,5,7,8 ст. 34
график исполнения контракта, если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более 100 млн рублей (обязанность)	ч. 12 ст. 34
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 (обязанность)	ч. 13 ст. 34
условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица (обязанность)	ч. 13 ст. 34
условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта (право)	ч. 14 ст. 34
условие о предоставлении поставщиком (исполнителем, подрядчиком) информации о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10% цены контракта, если НМЦК при осуществлении закупки товаров, работ, услуг превышает размер, установленный Правительством РФ (обязанность)	ч. 23 ст. 34
условие о банковском сопровождении контракта в случаях, установленных в соответствии со ст. 35 Закона № 44-ФЗ (обязанность с 01.07.2014 г.)	ч. 26 ст. 34
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) (обязанность)	ч. 27 ст. 34
требование обеспечения исполнения контракта в случаях, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 96 (обязанность)	ст. 96
возможность изменения условий контракта (при необходимости) с учетом положений ч. 1 ст. 95 (право)	ч. 1 ст. 95

Как показывают результаты правоприменительной практики при рассмотрении жалоб участников закупок на действия (бездействия) заказчиков, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений центральный аппарат ФАС России (далее — ФАС России), внеплановые проверки выявляют ряд нарушений заказчиков при составлении проектов контрактов, включаемых в закупочную документацию. Рассмотрим некоторые из них.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ПО КОНТРАКТУ

С учетом императивного характера нормы ч. 4 ст. 34 Закона о КС об обязательном условии об ответственности сторон контракта заказчик не может устанавливать персональную ответственность сотрудников, работников поставщиков (исполнителей, подрядчиков). В решении ФАС России по делу от 28 февраля 2014 г. № К-381/14 указано, что сформулированное заказчиком условие контракта на техническое обслуживание и ремонт электроустановок «за нарушения в работе

электросетей и электроустановок Госзаказчика, взятых на техническое обслуживание и ремонт по контракту, персональную ответственность несут: 1) руководитель Исполнителя, заключивший контракт на техническое обслуживание (ТО) и ответственный за электрохозяйство и его заместитель, назначаемые от Исполнителя (п. 1.2.2, 1.2.9. «Правила технической эксплуатации электроустановок потребителей»); 2) работники Исполнителя, непосредственно обслуживающие электрические сети и электроустановки Госзаказчика, за нарушения, произошедшие по их вине, а также за неправильные действия при устранении нарушений в работе электроустановок Госзаказчика; 3) инженерно-технические работники и электрики Исполнителя за низкое качество выполняемых работ» противоречит ч. 4 ст. 34 Закона о КС, предусматривающей установление ответственности не персональных лиц исполнителя, а самого исполнителя государственного контракта.

Также следует отметить, что в соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о КС в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполни-



телем) 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), в размере, определенном в условиях контракта на основании специального подзаконного акта — Постановления Правительства РФ. Так, согласно п. «б» ч. 4 ПП РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил 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» предусматривается, что за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств,

предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается **в виде фиксированной суммы**. Например, в размере 5% цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн рублей до 50 млн рублей. Таким образом, как отметил ФАС России в вышеуказанном решении условие проекта контракта «за каждый факт нарушения Исполнителем условий Контракта и Технического задания, не связанного со сроками оказания услуг Исполнитель обязан уплатить Государственному заказчику штраф в размере 0,5% (ноль целых пять десятых процента) от цены Контракта» нарушают ч. 6 ст. 34 Закона о КС.

ФОРМА, ПОРЯДОК И СРОК ОПЛАТЫ

Согласно ч. 13 ст. 34 Закона о КС, в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставлен-



ного 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.

ФАС России признала нарушением ч. 13 ст. 34 Закона о КС в части неустановления надлежащим образом порядка оплаты в отношении дела от 31 марта 2014 г. № 527/14 на основании того, что в контракте указано условие: «государственный заказчик вправе предоставить Подрядчику авансирование работ в размере не более 30% от планируемой стоимости работ на соответствующий финансовый год» (см. решение по делу).

В свою очередь, рассматривая аналогичный довод жалобы участника закупки по вопросу неустановления формы, срока и порядка оплаты в следующем условии контракта «Оплата работ заказчиком производится без аванса поэтапно в следующем порядке. Генподрядчик после выполнения отдельного этапа работ, определенного графиком выполнения работ, представляет заказчику до 25-го числа текущего месяца акт о приемке выполненных работ (форма КС-2) и справку о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), счет, счет-фактуру, оформленные в установленном порядке (далее также — отчетная документация). Заказчик осуществляет проверку результата выполненных работ (отдельного этапа выполнения работ) по контракту на предмет соответствия выполненных работ и представленной отчетной документации требованиям и условиям контракта и подписание акта о приемке выполненных работ

(форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3). Заказчик производит оплату в течение 180 календарных дней с момента подписания акта о приемке выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3). При этом первый платеж по контракту осуществляется государственным заказчиком в течение 180 календарных дней с момента подписания акта о приемке выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), подтверждающих выполнение работ по контракту на сумму не менее чем 100 000 000,00 (100 миллионов) рублей. Оплата по контракту осуществляется по безналичному расчету платежными поручениями путем перечисления заказчиком денежных средств на расчетный счет генподрядчика. В случае изменения расчетного счета Генподрядчик обязан в течение 1 рабочего дня в письменной форме сообщить об этом заказчику с указанием новых реквизитов расчетного счета. В противном случае все риски, связанные с перечислением заказчиком денежных средств на расчетный счет Генподрядчика, несет непосредственно сам Генподрядчик» довод жалобы не нашел своего подтверждения (см. решение ФАС России от 24 февраля 2014 г. по делу № К-483/14).

ИЗМЕНЕНИЕ СРОКОВ

Бытует мнение, что стороны при исполнении контракта не могут переносить сроки выполнения законтрактованных обязательств. Однако, рассматривая данный вопрос, следует иметь в виду

решение ФАС России от 28 марта 2014 г. по делу № К-521/14, согласно которому действия Заказчика по установлению в проекте контракта положения «Изменение сроков выполнения работ по Контракту возможно в случае уменьшения доведенных по Контракту лимитов бюджетных обязательств», вытекающих из контракта, не противоречат положениям законодательства РФ о контрактной системе. Правовыми основаниями правомерности написания условия об изменении сроков являются положения Бюджетного кодекса РФ. Так, согласно п. 2 ст. 72 БК 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. При этом в соответствии с п. 6 ст. 161 БК РФ в случае уменьшения казенному учреждению как получателю бюджетных средств главным распорядителем (распорядителем) бюджетных средств ранее доведенных лимитов бюджетных обязательств, приводящего к невозможности исполнения казенным учреждением бюджетных обязательств, вытекающих из заключенных им государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров, казенное учреждение должно обеспечить согласование, в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в

сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд новых условий государственных (муниципальных) контрактов, в том числе по цене и (или) срокам их исполнения и (или) количеству (объему) товара (работы, услуги), иных договоров.

ОГРАНИЧИТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ К УЧАСТНИКАМ ЗАКУПОК В УСЛОВИЯХ КОНТРАКТА

Согласно ч. 6 ст. 31 Закона о КС, заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о КС. С позиции ФАС России условие проекта контракта «Подрядчик обязуется привлекать к выполнению работ по Контракту субподрядные организации только по согласованию Заказчика» нарушает ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе и неправомерно устанавливает излишнее требование к участнику закупки (см. решение ФАС России от 31 марта 2014 г. по делу № К-527/14).

В заключение хотелось бы обратить внимание заказчиков, что в случае включения в закупочную документацию проекта контракта, не соответствующего требованиям законодательства о КС, ФАС России усматривает признаки административного правонарушения в части неправомерного утверждения конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, запроса котировок, предусматривающего административную ответственность согласно ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП в размере 3000 рублей. ■

