

Основные особенности заключения и исполнения контракта в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ.

Торговая система
АО «Единая электронная торговая площадка»



**Лектор: Рерих Татьяна Михайловна,
Ректор АНО ДПО «Сибирский институт
государственного и муниципального управления»,
дипломированный эксперт в сфере закупок и
ведущий юрист – практик в области
государственных и муниципальных закупок, опыт
в закупках более 10 лет**

Ключевые вопросы семинара

- Переход на цифровой контракт;
- Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта: НДС, дополнительные работы, поставка товара по заявкам;
- Основания для принятия решения об одностороннем отказе;
- Алгоритм действий Заказчика при принятии решения об одностороннем отказе;
- Обзор антимонопольной и судебной практики.

- **Актуальные изменения по ФЗ №44:**

- Переход на цифровой контракт:**

1. Заказчики формируют проект контракта для направления поставщику с использованием ГИС ЕИС в структурированном виде с 01.10.2023 (право) с 01.04.2024 (обязательность)

2. соглашения об изменении / расторжении ко всем электронным контрактам подписываются в электронной форме в ГИС ЕИС с 01.07.2024 (обязательность)

3. Право формирования и заключения ЦИФРОВОГО КОНТРАКТА распространяется на закупки, извещения (приглашения) о которых размещены в ГИС ЕИС после 01.10.2023 года.

4. В поле «Предмет контракта» необходимо выбрать способ формирования и заключения контракта:

- в структурированном виде – ЦИФРОВОЙ КОНТРАКТ со структурированными данными;

- в форме прикрепленного файла – «как раньше».

- **Актуальные изменения по ФЗ №44:**

Переход на цифровой контракт:

5. В случае, если проект ЦИФРОВОГО КОНТРАКТА уже сформирован (но не подписан и не направлен участнику закупки), то изменить способ формирования и заключения контракта в карточке невозможно.

Для заключения контракта «как раньше» необходимо удалить сформированный проект, после чего сформировать его заново и выбрать способ «в форме прикрепленного файла»;

6. Изменение сроков и этапов исполнения контракта не допускается.

Такая возможность может быть предоставлена исключительно при наличии обоснования (например, предписание ФАС) посредством обращения в службу технической поддержки ГИС ЕИС ЗАКУПКИ;

7. Изменение источника финансирования(КБК/КВР/КЦС/КОКС) не допускается.

Такая возможность может быть предоставлена исключительно при наличии обоснования посредством обращения в службу технической поддержки ГИС ЕИС ЗАКУПКИ.

НЕ ТОРОПИТЕСЬ С ПЕРЕХОДОМ!!!

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

1) Существенные условия согласно ГК РФ: предмет, цена, сроки.

2) Существенные условия согласно ФЗ №44:

- ИКЗ;
- ч.2 ст. 34 – цена контракта является твердой, содержание цены;
- ч. 4 ст. 34 – ответственность заказчика и участника закупки;
- ч. 13 ст. 34 - порядок и сроки оплаты Т,Р,У, выплата аванса;
- ч.13 т. 34 - порядок и сроки осуществления заказчиком приемки Т,Р,У.

3) Типовые условия контракта обязательны к применению, исключение – ч.15 ст. 34 ФЗ №44.

Проблемы: НДС, списание неустойки, поставка по заявкам, дополнительные работы?

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Обратите внимание по списанию неустойки:

1) п. 40 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом ВС РФ 28.06.2017 года, списание или предоставление отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с частью б.1 статьи 34 Закона о контрактной системе является обязанностью заказчика. Несовершение заказчиком действий по сверке задолженности с исполнителем не может служить основанием для неприменения правил о списании или предоставлении отсрочки.

2) Определение ВС РФ N 303-ЭС17-1652 от 14.08.2017 - при рассмотрении иска заказчика о взыскании штрафных санкций по государственному контракту суд вправе самостоятельно устанавливать наличие оснований для применения мер государственной поддержки.

3) Определение ВС РФ от 05.05.2022 года №303 – ЭС22-6432 по делу №А59-5339/2020 - «списание суммы пени, штрафа при наличии оснований, предусмотренных названными нормативными правовыми актами, осуществляется заказчиком самостоятельно, а в случае обращения сторон за судебной защитой – судом. Суды признали, что при изложенных выше обстоятельствах следовало списать начисленную обществу неустойку, поэтому право на ее взыскание в судебном порядке отсутствует».

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Дополнительные работы:

В практике применения Закона о контрактной системе, часто возникают ситуации когда при выполнении работ возникает потребность в выполнении дополнительных объемов работ, например если они:

- 1) возникли из-за ошибок в проектной документации;
- 2) обнаружены после того, как подрядчик приступил к выполнению работ, без выполнения которых невозможно завершения работы в установленные сроки.

Вопросы:

- Возможно ли выполнение указанных видов работ без подписания дополнительного соглашения к контракту?
- Каков алгоритм действий Заказчика и Подрядчика при обнаружении дополнительных работ?

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Дополнительные работы:

- 1) ч.1 ст. 95 ФЗ №44** - Изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, указанных в настоящей статье;
- 2) ч.1 ст. 716 ГК РФ** - Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:
 - непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;
 - возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;
 - иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Дополнительные работы:

З) ст. 719 ГК РФ - Подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

Важно!!! Если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик при наличии обстоятельств, указанных в пункте 1 настоящей статьи, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (**ч.23 ст.95 ФЗ №44 предполагает взыскание только реального ущерба!**)

**Пример из практики – дополнительные работы выполнили без соглашения
(Постановление АС Центрального округа от 27.12.2022 по делу N А14-12431/2021):**

Обстоятельства дела:

Стороны договорились о благоустройстве сквера за 2 года. Результат сдали досрочно. Заказчик принял его частично, дополнительные работы не оплатил. Он устно обещал сделать это на втором этапе финансирования, но позднее отказал.

Решение:

- без дополнительных работ не достигли бы цели контракта. Их необходимость подтверждали работники заказчика, когда составляли акты приемки скрытых работ и промежуточной приемки ответственных конструкций;

**Пример из практики – дополнительные работы выполнили без соглашения
(Постановление АС Центрального округа от 27.12.2022 по делу N А14-12431/2021):**

Решение

- подрядчик выполнил благоустройство по проекту, который ему передали. Претензий к результату заказчик не имел. Итоговая стоимость не превысила твердую цену контракта, бюджетные средства сэкономили;

- спорные работы согласовали конклюдентными действиями и перепиской. То, что заказчика о них не предупредили письменно, не говорит о злоупотреблении подрядчика и не освобождает от оплаты. Работы имеют потребительскую ценность.

Важно!!! Суды решили, что о дополнительных работах договорились в переписке, поскольку дополнительное соглашение не единственная письменная форма согласия заказчика!!!

Пример из практики – дополнительные работы возникли из-за ошибок в проектной документации (Постановление АС Волго-Вятского округа от 16.02.2023 по делу N А79-4609/2022):

Обстоятельства дела:

Стороны заключили строительный контракт. Заказчик принял результат полностью. Позднее подрядчик потребовал оплатить в том числе дополненные работы, которые не учли в проектной документации. Заказчик отказал. Соглашения об изменении контракта не заключали. Дополнительные работы не согласовывали, акты на них подрядчик представил только в суде. Результат уже оплатили в пределах твердой цены.

Решение:

- дополнительные работы возникли из-за ошибок в проектной документации. Их следовало выполнить, чтобы завершить строительство. Заказчик об этом знал. Он сам поручил исправить проект, акты внесения изменений подписывали его сотрудники;

Пример из практики – дополнительные работы возникли из-за ошибок в проектной документации (Постановление АС Волго-Вятского округа от 16.02.2023 по делу N А79-4609/2022):

Решение:

- работы не были самостоятельными. Их стоимость не превысила 10% цены контракта;
- заказчик принял дополнительные работы, ввел объект в эксплуатацию. Объем и качество не оспаривали, значит, результат нужно оплатить.

Сходную позицию поддержал ВС РФ – Определение от 7 февраля 2023 г. N 301-ЭС22-28447.

Пример из практики – дополнительные работы не оплатили (Определение Верховного Суда РФ от 23.12.2022 N 303-ЭС22-24491 по делу N А51-14430/2021):

Обстоятельства дела:

Подрядчик выявил ошибки и разночтения в проектно-сметной документации и необходимые к выполнению работы, не предусмотренные техническим заданием. Заказчик при устном согласии на проведение работ изменений в проектную документацию не внес, акты об их приемке не подписал, оплату не произвел.

Решение:

В удовлетворении требования отказано, так как подрядчик приступил к выполнению работ в отсутствие необходимого их согласования, не воспользовался правом на приостановление работ, приняв на себя соответствующие риски, а необходимость совершения немедленных действий в интересах заказчика не доказана.

Важно: факт выполнения работ и их необходимость для получения результата не отменяют законный порядок согласования и не влекут безусловную оплату!

▪ **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Поставка по заявкам:

1) Поставка товара по заявкам заказчика не означает, что надо выбрать весь объем:

Обстоятельства дела:

Стороны договорились о поставке товара по заявкам заказчика. Продукцию поставили и оплатили частично. За месяц до окончания действия контракта поставщик потребовал выбрать оставшийся объем.

Заказчик сообщил, что потребности в нем нет. Контрагент обратился в суд.

Три инстанции ему отказали:

- в контракте нет обязанности выбрать весь объем и ответственности за ее неисполнение. Условие о поставке партии товара по заявкам заказчика не означает, что тот должен закупить продукцию, в которой нет надобности;

- по условиям сделки выставление заявки — право заказчика;

- ненаправление заявок на выборку всего объема не нарушает контракт. Без них у контрагента нет обязанности поставить товар заказчику, а у последнего — принять незаказанную продукцию;

- на момент рассмотрения спора в суде действие контракта истекло. Обязательств по поставке и приемке нет.

Определение ВС РФ от 03.04.2023 N 304-ЭС23-2495

▪ **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Поставка по заявкам:

2) Заказчик обязан выбрать весь объем товара:

Стороны договорились о поставке медизделий по заявкам заказчика. В период исполнения сделки запросов поставщику не поступало. Срок контракта истек, поэтому контрагент не стал ждать и отправил всю партию товара курьером.

Заказчик отказал в приемке, так как не направлял заявку. Позже он предложил расторгнуть сделку по соглашению, поскольку потребность в продукции не возникла. Поставщик согласился при условии возмещения убытков и упущенной выгоды, но стороны не договорились.

Апелляция и кассация взыскали с заказчика убытки в виде стоимости медизделий и расходов на доставку, а также госпошлину:

- обязательства нужно исполнять надлежащим образом. Заказчику следовало подать заявки, а его контрагенту — передать продукцию в полном объеме и в срок;
- заказчик не направлял запросов на поставку, а позже не принял товар.

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Поставка по заявкам:

2) Заказчик обязан выбрать весь объем товара:

Подобное поведение — односторонний отказ от исполнения контракта.

Поставщик в такой ситуации имеет право на возмещение убытков в пределах реального ущерба.

Упущенную выгоду суды не взыскали. К отношениям сторон применили принцип ограниченной ответственности госзаказчика.

Определение ВС РФ от 28.09.2023 N 309-ЭС22-12785

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Поставка по заявкам:

2) Заказчик обязан выбрать весь объем товара:

Обстоятельства дела:

Стороны заключили сделки на поставку продуктов по заявкам заказчика. Последний в период действия контрактов выбрал не весь объем. Он пытался расторгнуть сделки в суде, но ему отказали. Поставщик тоже обратился в суд, чтобы взыскать деньги за оставшийся товар.

Три инстанции его поддержали:

- заявку на поставку сочли отгрузочной разнарядкой. По ГК РФ ее непредставление в срок дает поставщику право, в частности, требовать оплаты товаров;
- обязанность по полной выборке товара в период действия контрактов не исполнили. Требование поставщика направлено на понуждение заказчика сделать это;

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Поставка по заявкам:

2) Заказчик обязан выбрать весь объем товара:

- довод об отсутствии потребности в полном объеме отклонили. Наличие форс-мажора при неисполнении заказчиком обязательств по контрактам нет;
- по условиям сделок поставщик обязан передать продукты в количестве и ассортименте, что определили в спецификациях к контрактам по заявкам заказчика.

Поставщик должен был иметь нужный объем продукции, чтобы оперативно выполнить заявку, которая могла поступить в любой момент.

Определение ВС РФ от 30.05.2023 N 305-ЭС22-13437

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Расторжение условий контракта – ч.8 ст. 95 ФЗ №44 возможно:

- 1) По соглашению сторон;**
- 2) В судебном порядке;**
- 3) В одностороннем порядке.**

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Может ли Заказчик вместо одностороннего отказа от контракта расторгнуть его по соглашению сторон?

Обстоятельства: Подрядчик допустил просрочку и выполнил только часть работ. Их не смогли завершить из-за снега и низких температур, поэтому контракт расторгли по соглашению. Обязательства, которые не исполнили, прекратили.

Прокурор посчитал, что заказчик нарушил публичные интересы. Он мог отказаться от контракта, но позволил подрядчику избежать ответственности.

Три инстанции поддержали заказчика:

- Закон N 44-ФЗ и контракт разрешали расторгнуть сделку по соглашению;
- ряд обязательств прекратили, поскольку продолжить работы могли только весной. Их стоимость не превысила 10% цены контракта. Стороны поступили добросовестно, чтобы избежать негативных последствий. Остаток средств потратили на благоустройство;
- нарушение публичных интересов не доказали. За просрочку подрядчик уплатил неустойку.

Постановление АС Уральского округа от 10.04.2023 по делу N А50-11544/2022

- **Сложные вопросы возникающие на стадии заключения, исполнения, расторжения контракта:**

Односторонний отказ:

Ключевые вопросы, на которые необходимо обратить внимание Заказчику при принятии решения об одностороннем отказе:

- 1) Основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – ч.9 ст. 95 ФЗ №44, ГК РФ;
- 2) Алгоритм действий заказчика при принятии решения об одностороннем отказе - новые правила – ч. 12.1, 12.2 ст. 95 ФЗ №44 (расчет сроков вступления в силу решения об одностороннем порядке?);
- 3) Проблемы возникающие у Заказчиков при внесении сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Основания для принятия решения об одностороннем отказе:

Наименование	Основания предусмотренные в ГК РФ
При закупке товара	ст. 463 (если продавец отказывается передать товар) ст. 523 (поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократное нарушения сроков поставки товаров).
При выполнении работ	ст. 715 (не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным) ст. 717 (без причины) Ст. 723 (Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми)
При оказании услуг	ст. 782 (без причины) + ст. 715, 717, 723.
Для поставщика	ст. 328 (не исполнение встречного обязательства) ст. 719 (подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации, препятствует исполнению договора подрядчиком)



Спасибо за внимание!

www.roseltorg.ru
+7 (495) 150-20-20
info@roseltorg.ru

