



Обзор решений контрольных органов и судебной практики по актуальным вопросам применения законодательства о контрактной системе в сфере закупок

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Гурин Олег Юрьевич



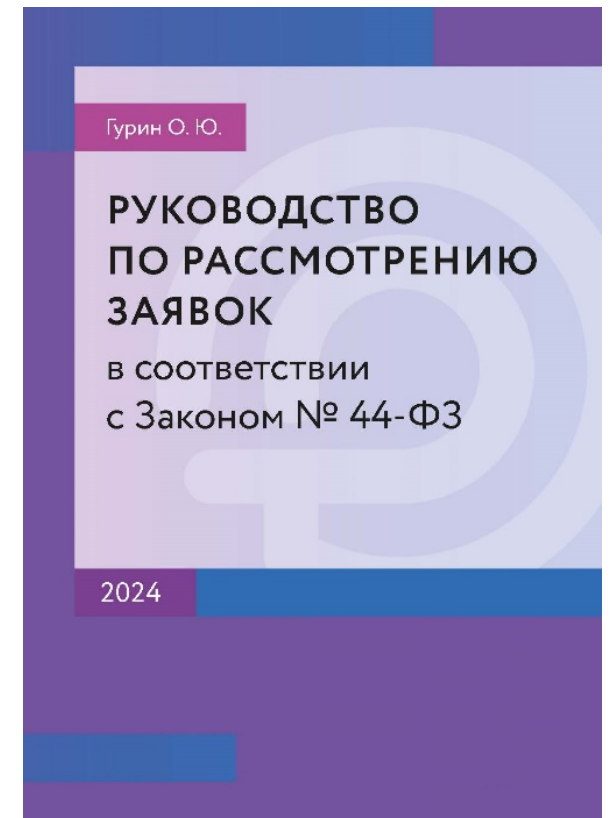
Главный редактор журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ
экспертный журнал для участников контрактной системы, издается с октября 2015 г.

Автор более 250 публикаций
по актуальным вопросам применения Закона № 44-ФЗ, в т. ч. «Руководства по рассмотрению заявок на участие в закупках в соответствии с Законом № 44-ФЗ» (2024)

Автор учебных курсов для специалистов в сфере закупок и преподаватель программ повышения квалификации

Независимый эксперт, уполномоченный на проведение антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов НПА

Член Совета ТПП РФ по развитию контрактной системы и закупочной деятельности корпораций и компаний с государственным участием



Планирование закупок

Размещать извещение о проведении закупки можно через один день после опубликования плана-графика или через один день после опубликования данной позиции в план-графике? Например, если 01.05.2024 в план график внесли изменения путем создания новой позиции плана графика, то извещения по ранее созданным позициям тоже нужно размещать только по истечению одного дня после опубликования плана графика, т.е. 03.05.2024?

Что говорит ч. 9 ст. 16 Закона № 44-ФЗ:

Внесение в соответствии с ч. 8 настоящей статьи [случаи изменения ПГ] изменений в план-график может осуществляться не позднее чем за один день до дня размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении **соответствующей закупки** или направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом либо в случае заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с ч. 1 ст. 93 настоящего Федерального закона – не позднее чем за один день до дня заключения контракта.

Исключение: не позднее дня заключения контракта по п. 9 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ (п. 24 Положения, утв. ПП РФ № 1279)

Как рассчитывается срок:

Размещение извещения об осуществлении закупки может осуществляться через один день после внесения изменений в план-график, но не ранее размещения в ЕИС указанных изменений.

При этом в соответствии со ст. 191 ГК РФ **течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.**

Учитывая изложенное, в целях соблюдения положений Закона № 44-ФЗ **исчисление сроков, установленных для внесения изменений в план-график, размещения в ЕИС извещения об осуществлении закупки осуществляется заказчиком с учетом требований и норм гражданского законодательства РФ.**

Таким образом, исчисление срока для размещения извещения об осуществлении закупки в ЕИС начинается **со дня, следующего за днем внесения изменений в план-график.**

Письмо Минфина России от 23.06.2020 № 24-01-08/53906

Интересная практика Забайкальского УФАС по вопросам планирования закупок

Фактические обстоятельства:

Наименование объекта закупки: «Создание современных мастерских в профессиональных образовательных организациях»

Согласно ТЗ предметом закупки является поставка автобуса Газель NEXT A65R33 (или эквивалента)

Объяснение заказчика: наименование объекта закупки указано так, как указано, ввиду необходимости соответствия информации о наименовании объекта закупки в извещении информации, указанной в плане-графике.

Решение Забайкальского УФАС России от 26.06.2024 № 16

Правовая оценка УФАС:

Потребностью заказчика является приобретение автомобиля, поэтому при планировании и размещении извещения наименование объекта закупки должно быть установлено в соответствии с указанной потребностью. При необходимости уточнения информации об объекте закупки, в силу подп. «б» п. 22 ПП РФ № 1279 планы-графики подлежат изменению. Установив наименование закупки, не соответствующее описанию объекта закупки и его потребности, заказчик вводит потенциальных участников закупки в заблуждение, делает недоступным поиск конкретной закупки в ЕИС по предмету закупки «Автобус Газель NEXT A65R33» (ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ)

Обоснование НМЦК

Расчет НМЦК контракта в случае, когда в бюджете выделено средств менее средней цены на рынке

Разъяснения регуляторов

Минэкономразвития России

Согласно ст. 72 БК РФ государственные (муниципальные) контракты оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств. Таким образом, НМЦК определяется заказчиком в пределах лимитов бюджетных обязательств, выделенных на предполагаемую закупку. При этом, в случае **если среднее значение цены, рассчитанное в результате рассмотрения предложений поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в целях определения НМЦК, превышает указанные лимиты, заказчик снижает НМЦК до уровня выделенных лимитов.**

Письмо Минэкономразвития России от 18.12.2015 № Д28и-3771

Минфин России

В соответствии с положениями бюджетного законодательства цена заключаемого контракта ограничивается пределами лимитов бюджетных обязательств. Следовательно, **заказчик вправе указать цену меньшую, чем в представленном обосновании НМЦК** (в т. ч. полученной по результатам трех коммерческих предложений), **и соответствующую выделенным лимитам бюджетных обязательств.**

Письмо Минфина от 16.06.2017 № 24-01-10/37713.
См. также письмо Федерального казначейства от 22.12.2014 № 42-7.4-05/5.7-791

А если заказчик не является «получателем бюджетных средств»?

- Объем финансового обеспечения для осуществления закупок включается **в план-график** → заказчики осуществляют запланированные закупки, предусмотренные планом-графиком, и осуществляют оплату **в пределах объема финансового обеспечения для осуществления закупок, указанного в плане-графике.**
- Таким образом, **заказчики, которые не являются участниками бюджетного процесса и до которых не доводятся лимиты бюджетных обязательств, определяют НМЦК в пределах средств, запланированных на осуществление таких закупок в соответствии с планом-графиком.**

То же касается и случаев применения спец. порядка обоснования НМЦК

- При осуществлении закупок в сфере охранных услуг заказчики определяют НМЦК, ЦКЕП, НЦЕ на основании положений Приказа Росгвардии от 15.02.2021 № 45.
- Вместе с тем ... согласно п. 2 ст. 72 БК РФ государственные (муниципальные) контракты заключаются и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных пунктом 3 указанной статьи.
- Таким образом, в настоящее время законодательством о контрактной системе и бюджетным законодательством предусмотрена возможность осуществления закупки только на основании доведенного до заказчика объема прав в денежном выражении и в пределах лимитов бюджетных обязательств.

Письмо Минфина России от 06.10.2021 № 24-06-06/80818

Правоприменительная практика поддерживает позицию регулятора:

- В соответствии с бюджетной сметой в 2024 г. лимиты для оплаты услуг физической охраны составили 9 994 786,56 руб. (из расчета: 9 994 786,56 разделить на 6 объектов):
 - сумма, выделенная заказчику на один объект, составляет 1 665 797,76 рублей;
 - в т. ч. цена одного часа **189,64 руб.** (из расчета 8 784 календарных дня разделить на сумму выделенных лимитов).
- С учетом порядка Росгвардии и минимального размера оплаты труда частного охранника с режимом работы 24 часа в сутки цена одного часа составляет не менее **262,48 руб.**
- **Правовая оценка УФАС:** **НМЦК на оказание охранных услуг не должна превышать расходы бюджетного учреждения, предусмотренные Планом ФХД.** Метод сопоставимых рыночных цен для обоснования цены контракта при закупке услуг физической охраны не противоречит нормам законодательства о закупках. В настоящее время **законодательством о контрактной системе и бюджетным законодательством предусмотрена возможность осуществления закупки на оказание охранных услуг исключительно на основании доведенного до заказчика объема прав в денежном выражении и в пределах лимитов бюджетных обязательств.**

Решение Пермского УФАС России от 27.05.2024 № 130. См. также постановление Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 03.11.2023 № 16-2286/2023

Хотя бывают экстраординарные случаи:

- Заказчик обосновал НМЦК двух закупок в размере:
1 089 467 681,28 руб.
1 674 541 629,68 руб.

Затем применил к этим НМЦК **понижающий коэффициент 0,0001**.
НМЦК была снижена в сравнении с реальной стоимостью работ, установленной посредством сметного расчета, **в 10 000 раз (!)**.

- По мнению контрольного органа, **заказчик нарушил требования ч. 4 ст. 22 Закона № 44-ФЗ, необоснованно понизив НМЦК**. Суды также согласились, что произвольно устанавливать понижающие коэффициенты в связи с отсутствием ЛБО недопустимо.
- **Допущенное нарушение порядка обоснования НМЦК позволило заказчику незаконно избрать способом закупки запрос котировок.**

Ретроактивная оговорка

Если обязательства выполняются до заключения контракта, можно ли использовать в контракте формулировку «действие контракта распространяется на правоотношения, возникшие с ...»?

Возможна ли ретроактивная оговорка в контрактах, заключаемых по 44-ФЗ?

- Законодательство РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд **основывается на положениях Конституции РФ, Гражданского кодекса РФ, Бюджетного кодекса РФ** и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в ч. 1 ст. 1 настоящего Федерального закона. **Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.**

ч. 1 ст. 2 Закона № 44-ФЗ

- **Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа соответствующих отношений.**

п. 2 ст. 425 ГК РФ

Минфин России: сначала заключение контракта, только потом его исполнение

- Порядок осуществления закупки, установленный Законом № 44-ФЗ, не предусматривает возможности начала исполнения обязательств единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) до заключения контракта, в т. ч. с учетом того, что поставка товара, выполнение работ, оказание услуг и их приемка при отсутствии заключенного контракта и соответствующих средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации влекут возникновение фактической задолженности, в т. ч. в условиях отсутствия постановки бюджетных обязательств на бюджетный учет. Учитывая изложенное, заключение контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), предусматривающего распространение его условий на отношения, возникшие до его заключения, не соответствует нормам законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок.

Письмо Минфина России от 01.08.2024 № 24-08-08/71743

Примеры из практики:

- Контракт с ЕП на медосмотры и диспансеризацию военнослужащих **заключен 14.11.2023, а действует с 01.09.2023**, что незаконно (решение Челябинского УФАС от 11.12.2023 № 074/06/99-2734/2023 по делу № 157-ВП/2023)
- **3147 контрактов с физ. лицами** на оказание услуг по информированию граждан о дне, месте, времени и порядке проведения общероссийского голосования по вопросу одобрения изменений в Конституцию РФ были заключены в период с июля по декабрь 2020 г., хотя голосование проходило с 25 июня по 1 июля (постановление АС Дальневосточного округа от 08.04.2022 по делу № А51-11419/2021)
- **Аукцион** на оказание **услуг по обеспечению должностных лиц заказчика транспортными средствами опубликован 29.12.2021, а услуги должны оказываться уже с 01.01.2022** (решение ФАС России от 16.12.2022 по делу № П-436/22)
- Незаконно распространили на предшествующий период действие договора на оказание **услуг по фото- и видеофиксации нарушений ПДД** (решение Ивановского УФАС от 21.05.2021 по делу № 037/01/16-469/2020)

Исключение: услуги, оказываемые на безальтернативной основе

- В силу специфики правоотношений ресурсоснабжающая организация не могла прекратить поставлять тепловую энергию на объекты заявителя.
- В отсутствие государственного контракта в оплате не может быть отказано, если из закона следует, что поставка товаров (выполнение работ, оказание услуг) является обязательной для исполнителя вне зависимости от его волеизъявления (п. 21, 22 Обзора судебной практики, утв. Президиумом ВС РФ 28.06.2017)
- При отсутствии заключенного договора между сторонами контрактов сложились фактические отношения, регулируемые ст. 539-546 ГК РФ, тепловая энергия, как самостоятельное экономическое благо, подлежит оплате потребившим ее лицом вне зависимости от отсутствия или наличия письменного договора энергоснабжения между сторонами, исходя из фактического использования отапливаемых помещений учреждением в своей деятельности.
- При таких обстоятельствах необоснован довод о том, что отношения по теплоснабжению установлены между сторонами в обход процедур, установленных Законом № 44-ФЗ, поскольку в рассматриваемом случае между сторонами сложились фактические отношения по оказанию услуг теплоснабжения.

Постановление АС СЗО от 26.09.2023 по делу № А05-1615/2023 («отказное» определение ВС РФ от 18.01.2024 № 307-ЭС23-27011). См. также постановление АС ЦО от 04.08.2022 по делу № А83-10909/2021

Проблема касается не только контрактов, но и доп. соглашений к ним!

- По общему правилу последствием изменения договора является то, что **обязательства на измененных условиях должны исполняться сторонами на будущее время, если иное не установлено соглашением сторон.** Доказательств того, что подрядчик выполнял работы после заключения ДС, не представлено. **ДС от 01.06.2020 № 6 условий о достижении сторонами соглашения о распространении его действия на ранее возникшие отношения не содержит.**
- Так как в рассматриваемом случае пересмотр уже исполненных обязательств не оговорен дополнительным соглашением от 01.06.2020 № 6, **довод подрядчика о ретроспективном действии скорректированной проектно-сметной документации, ее действии в отношении работ, выполненных до подписания дополнительного соглашения от 01.06.2020 № 6, является ошибочным.**
- Сам подрядчик указал на выполнение им работ по собственной воле, самостоятельно и без принуждения. То есть, будучи осведомленным о порядке согласования дополнительных работ в пределах твердой цены, **подрядчик сам приступил к выполнению в отсутствие необходимого дополнительного соглашения и согласования новой стоимости.**

Постановление АС Уральского округа от 31.10.2023 по делу № А50-12473/2022
(«отказное» определение ВС РФ от 22.02.2024 № 309-ЭС23-30095)

Отдельный этап исполнения контракта

**Если в контракте не выделены этапы,
можно ли принять работы частично?**

Отдельный этап исполнения контракта

“ “ Часть обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя), в отношении которого контрактом установлена обязанность заказчика обеспечить приемку (с оформлением в соответствии с настоящим Федеральным законом документа о приемке) и оплату поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги

п. 8.4 ч. 1 ст. 3 Закона № 44-ФЗ

Жизненный цикл «отдельного этапа»

- В извещении о закупке указываются (ч. 1 ст. 42):
 - 8) срок исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта, если проектом контракта предусмотрены такие этапы);
 - 9) начальная (максимальная) цена контракта (цена отдельных этапов исполнения контракта, если проектом контракта предусмотрены такие этапы)
- Если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению НМЦК участником, с которым заключается контракт (ч. 2 ст. 34)
- При направлении проекта контракта УЗ, с которым заключается контракт, заказчик включает в него цену каждого отдельного этапа исполнения контракта, определенную в соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона № 44-ФЗ (если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения) (подп. «б» п. 1 ч. 2 ст. 51)

Нормы, связанные с «отдельным этапом»:

- **Пеня ... устанавливается** контрактом в размере 1/300 действующей на дату уплаты пени ключевой ставки ЦБ РФ **от цены контракта (отдельного этапа исполнения контракта)**, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом **(соответствующим отдельным этапом исполнения контракта)** и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) ... (ч. 7 ст. 34)
- **Если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса,** в контракт включается условие **о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа** (п. 1 ч. 13.1 ст. 34)
- В случае установления заказчиком требования об ОГО **оформление документа о приемке (за исключением отдельного этапа исполнения контракта)** поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги **осуществляется после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) такого ОГО ...** в порядке и в сроки, которые установлены контрактом (ч. 7.1 ст. 94)
- **Если контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения** и установлено требование ОИК, **в ходе исполнения данного контракта размер ОИК подлежит уменьшению в порядке и случаях, которые предусмотрены ч. 7.2, 7.3 настоящей статьи** (ч. 7.1 ст. 96)

Поставка по заявкам: штраф от цены контракта или от стоимости заявки?

От стоимости заявки

- Начисление неустойки на общую сумму контракта, без учета его частичного исполнения, противоречит принципу юридического равенства, предусмотренного ч. 1 ст. 1 ГК РФ, поскольку **создает преимущественные условия кредитору, которому, таким образом, причитается многократная компенсация за неисполненное обязательство**. Превращение института неустойки в способ обогащения кредитора недопустимо и противоречит ее компенсационной функции.

Постановление АС ЗСО от 08.09.2022 по делу № А45-31107/2021

От цены контракта

- Сам по себе **факт заключения договора, в котором поставка товара осуществляется частями по заявкам покупателя, не может быть признан достаточным для вывода, что соглашением сторон установлены отдельные этапы** исполнения договора (для которого характерен самоценный результат). Начисление штрафа за каждый факт однородных нарушений (непоставки обществом товара по двум заявкам) в размере 10 % от цены договора обоснованно.

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 25.04.2022 по делу № А03-10704/2021

Пропорциональное уменьшение ОИК возможно только при наличии этапов!

- Установив, что обязательства по контракту были исполнены истцом частично, при этом **положениями контракта не предусмотрено принятие его исполнения по частям, отдельные этапы работ контрактом не выделены**, суды пришли к выводу о **недоказанности совокупности условий, при которых ОИК подлежит уменьшению** в порядке ч. 7.1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ

См. постановления АС Московского округа от 03.10.2023 по делу № А40-106163/2022, от 27.03.2023 по делу № А40-106166/2022, от 20.04.2023 по делу № А40-19001/2022, а также решение Тверского УФАС России от 03.02.2023 по делу № 05-17/12-2023

Этапы в структурированных контрактах

4. Условия контракта

4.1. Сроки исполнения контракта

Дата начала исполнения контракта	с даты заключения контракта
Дата окончания исполнения контракта (срок исполнения контракта)	31.12.2024

4.2. Этапы исполнения контракта

Контракт не разделен на этапы исполнения контракта

4.2. Этапы исполнения контракта

Дата начала исполнения этапа	Дата окончания исполнения этапа	Срок исполнения этапа с даты начала исполнения контракта	Цена этапа	Размер аванса по этапу
21.07.2024	01.09.2024		33 204 714.04	0.00 0.00 %
21.07.2024	01.10.2024		44 259.94	22 129.97 50.00 %
21.07.2024	01.11.2024		100 802 778.60	0.00 0.00 %
01.09.2024	01.12.2024		753 859.88	521 294.29 69.15 %
21.07.2024	01.01.2025		20 160 551.67	0.00 0.00 %
21.07.2024	01.10.2025		130 415 611.02	65 207 805.51 50.00 %

Разъяснения Федерального казначейства

- По мнению Федерального казначейства, **в отдельных случаях (например, в случае, предусмотренном ч. 24 ст. 22 Закона № 44-ФЗ, при поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг на основании заявок заказчика, при осуществлении закупок услуг по предоставлению кредитов и в иных аналогичных случаях) возможно формирование и подписание в ЕИС нескольких документов о приемке в рамках одного этапа исполнения контракта.**
- **Технические ограничения по формированию в ЕИС нескольких документов о приемке в рамках одного этапа, а также размещение сведений об исполнении контракта в реестре контрактов, заключенных заказчиками в ЕИС закупок, отсутствуют.**

Письмо Федерального казначейства от 08.02.2022 № 14-00-05/2543

Частичная приемка ≠ отдельный этап

- Согласно п. 8, 9 ч. 1 ст. 42 Закона № 44-ФЗ извещение о закупке должно содержать следующую информацию:
 - срок исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта, **если проектом контракта предусмотрены такие этапы**);
 - начальная (максимальная) цена контракта (цена отдельных этапов исполнения контракта, **если проектом контракта предусмотрены такие этапы**).
- Таким образом, **этапы исполнения контракта — это не любые промежуточные сроки выполнения работ и периоды поставки товара, а это часть обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), в отношении которых в контракте заказчиком выделена их отдельная стоимость в виде цены этапа исполнения контракта в рамках общей цены контракта.**
- Следовательно, **довод о том, что любая частичная приемка товара, работы, услуги, в отношении которой в контракте специально не выделена отдельная стоимость таких обязательств (их части), является отдельным этапом исполнения контракта, — необоснован и прямо противоречит вышеуказанным нормам Закона № 44-ФЗ о праве, но не обязанности устанавливать цену отдельного этапа исполнения контракта (стоимость части обязательств в рамках исполнения цены контракта).**

Решение Краснодарского УФАС от 14.06.2022 по делу № 023/06/42-2195/2022

Дон В. В. Поэтапное исполнение контрактов в 2022 году: право или обязанность заказчика?
Анализ правоприменительной практики // ПРОГОСЗАКАЗ.РФ. 2022. № 11.

Аналогичны:

- Решение Московского УФАС России от 07.09.2023 по делу № 077/06/106-12317/2023 (изв. № 0373100099823000015), от 10.02.2022 по делу № 077/06/106-2036/2022 (изв. № 0373200010822000047)
- Решение Ленинградского УФАС России от 05.12.2023 № 047/06/42-3466/2022 (изв. № 0145200000422001470)
- Решение Орловского УФАС России от 27.02.2023 № 057/06/42-76/2023 (изв. № 0154300014623000043)
- Решение Ульяновского УФАС России от 28.03.2023 по делу № 073/06/106-142/2023 (изв. № 0168500000623000724)
- Решение Калининградского УФАС России от 02.06.2022 № 039/06/49-473/2022 (изв. № 0335100015622000170)

Противоположный подход:

По условиям контракта:

- поставщик обязуется **поставить товар по наименованию и количеству, указанному в заявке, в течение 3 раб. дней с даты получения заявки**
- **оплата по контракту осуществляется по факту поставки товара на основании заявки о получении (выборке) товара в течение 15 раб. дней с даты подписания сторонами документа о приемке в ЕИС**

Решение Омского УФАС от 28.02.2022 № 055/06/42-124/2022. См. также решения ФАС России от 14.03.2023 по делу № 28/06/105-97/2023, Ростовского УФАС от 24.03.2023 № 061/06/42-1026/2023

Правовая оценка УФАС:

- **Проектом контракта предусмотрены отдельные этапы исполнения контракта в понимании п. 8.4 ч. 1 ст. 3 Закона № 44-ФЗ, поскольку предусмотрена обязанность заказчика оплатить (а значит, и принять) товар, поставленный по заявке. При этом извещение о закупке не содержит разбивки по этапам исполнения (выделения определенного количества этапов в зависимости от предполагаемого количества заявок), срока исполнения таких этапов и цен отдельных этапов (в нарушение п. 8 и 9 ч. 1 ст. 42 Закона № 44-ФЗ)**

Если этапы контрактом предусмотрены, то они должны указываться и в извещении

- Согласно п. 12 извещения [НМЦК составляет 245 990 000 руб.](#) Приложением № 2 к проекту контракта предусмотрены следующие **начальные (максимальные) цены каждого этапа исполнения контракта:**
 - начальная максимальная цена 1 этапа — 36 898 500 руб.;
 - начальная максимальная цена 2 этапа — 41 818 300 руб.;
 - начальная максимальная цена 3 этапа — 41 818 300 руб.;
 - начальная максимальная цена 4 этапа — 41 818 300 руб.;
 - начальная максимальная цена 5 этапа — 41 818 300 руб.;
 - начальная максимальная цена 6 этапа — 41 818 300 руб.
- Вместе с тем **извещение не содержит начальные (максимальные) цены этапов исполнения контракта.** Действия заказчика, не установившего информацию о цене отдельных этапов исполнения контракта, нарушают п. 9 ч. 1 ст. 42 Закона № 44ФЗ и содержат признаки адм. правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ.](#)

Решение ФАС России от 28.02.2022 по делу № 28/06/105428/202. См. также решение Ленинградского УФАС России от 02.06.2023 № 047/06/42-1270/2023

Могут ли этапы идти «внахлест»? Да!

- Этапы исполнения контракта на оказание услуг по предоставлению видеоинформации для системы технологического обеспечения региональной общественной безопасности и оперативного управления «Безопасный регион» с подъездов многоквартирных домов:

Этап	Дата начала	Дата окончания
№ 1	01.12.2022	25.01.2023
№ 2	01.01.2023	25.02.2023
№ 3	01.02.2023	25.03.2023

Решение Московского УФАС России от 15.11.2022 по делу № 050/06/105-42406/2022 (изв. № 0848300058122000308). См. также решение Волгоградского УФАС России от 07.09.2022 по делу № 034/06/105-929/2022 (изв. № 0329200062222005220)

Если в контракте не выделены этапы, можно ли принять ТРУ частично?

- Если продавец передал в нарушение договора купли-продажи покупателю **меньшее количество товара, чем определено договором**, покупатель **вправе**, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо **отказаться от переданного товара и от его оплаты**, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

п. 1 ст. 466 ГК РФ

Пример: из 50 коммутаторов было поставлено только 14, в связи с чем заказчик отказался от приемки, расторг контракт в одностороннем порядке и взыскал и поставщика штраф 10 % (постановление АС УО от 12.12.2016 по делу № А60-2625/2016)

Особенности закупок с неопределенным объемом ТРУ

Закупка ТРУ с неопределенным объемом

В случае, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить, заказчик с учетом [требований актов нормирования в сфере закупок] определяет начальную цену единицы товара, работы, услуги, начальную сумму цен указанных единиц, максимальное значение цены контракта, а также обосновывает в соответствии с настоящей статьей цену единицы товара, работы, услуги. При этом положения настоящего Федерального закона, касающиеся применения начальной (максимальной) цены контракта, в т. ч. для расчета размера обеспечения заявки или обеспечения исполнения контракта, применяются к максимальному значению цены контракта, если настоящим Федеральным законом не установлено иное.

ч. 24 ст. 22 Закона № 44-ФЗ

«Рамочный договор»

- “ “ Рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

п. 1 ст. 429.1 ГК РФ

В случае, предусмотренном ч. 24 ст. 22 Закона № 44-ФЗ, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика (ч. 1 ст. 34)

Модели взаимодействия по заявкам



договор оговаривает **обязанность покупателя приобрести согласованный объем товара в течение срока действия договора** и право покупателя в одностороннем порядке определять сроки отгрузок и объем каждой из отгрузок в пределах срока действия договора и оговоренного количества товара

покупатель не обязан выбирать весь указанный в договоре объем, а вправе это сделать, тогда как поставщик обязан быть готовым отгружать заказанный покупателем товар в запрошенном количестве и в указанные покупателем сроки до момента, пока весь согласованный объем не будет «выбран» или не истечет срок действия договора

«рамочный договор» (ст. 429.1 ГК РФ): **ни поставщик не обязан исполнять заказы покупателя, ни покупатель не обязан «выбирать» товар**, и обязательства сторон по поставке и оплате конкретной партии созревают только при условии достижения между сторонами дополнительного соглашения на сей счет

Что нужно знать о взаимодействии с поставщиком по заявкам:

- Если контракт содержит **условие о поставке товара партиями по заявке заказчика с установленными наименованием, количеством товара и периодами поставки**, заказчик будет обязан заблаговременно направить поставщику заявки на поставку всего указанного им в спецификации к контракту количества товара (иначе **с заказчика взыщут штраф и возмещение реального ущерба в размере стоимости невыбранного товара**: см. дело № А53-20107/2022)
- Если по условиям контракта право поставщика на досрочную поставку не предусмотрено, а **поставка поставлена в зависимость от направления произвольной заявки заказчиком, в отсутствие такой заявки заказчика не обяжут принять и оплатить товар**: см. дело № А08-1787/2023
- Заказчик не лимитирован по **максимальному количеству заявок** в период действия договора, по **минимальному количеству товара в одной заявке и временному интервалу между заявками** (решение Ярославского УФАС России от 02.03.2022 по делу № 076/06/106-117/2022)
- В случае закупки без объема обязанность по исполнению заявки возникает у поставщика **только в том случае, если он выразит на это свое согласие**

Суть закупок «без объема»

У «обычного» контракта —
спецификация и твердая цена:

Крупа	Кол-во, кг	Цена за ед, руб.	Стоимость, руб.
Рисовая	300	100	30 000
Гречневая	400	100	40 000
Ячневая	500	100	50 000
Кукурузная	600	100	60 000
Пшенная	700	100	70 000
			250 000

У контракта «без объема» —
прейскурант и max значение ЦК:

Крупа	Цена за ед, руб.	Max ЦК
Рисовая	100	
Гречневая	100	
Ячневая	100	
Кукурузная	100	
Пшенная	100	
		250 000

Что нужно знать о закупках без объема:

- **Заказчик** сам определяет, в каких случаях нужно проводить закупку без объема, однако он **обязан использовать эту модель, если она вытекает из самой природы контракта** (например, если его предметом является отлов и содержание безнадзорных животных: см. дело № А60-9859/2019, решение Забайкальского УФАС России от 24.05.2021 № 075/06/64-265/2021)
- Заказчик **не вправе проводить закупку без объема, если кол-во товара известно** (например, кол-во автобусных остановок в г. Томске: дело № А67-5660/2022)
- В ходе конкурентной процедуры **снижается не $C_{k_{max}}$, а начальная сумма цен единиц ТРУ** (пример из решения Липецкого УФАС России от 02.09.2019 № 048/06/105-646/19: ЭЗК на ТО и ремонт легковых автомобилей, $C_{k_{max}} = 300\ 000$ руб., начальная сумма цен единиц ТРУ = **1 979 016,68 руб.**, УЗ дал предложение **285 000 руб.**, т. е. предложил снижение цены за единицу ТРУ на 1440 %)
- Указать цену за единицу ТРУ при подаче заявки на участие в закупке с твердой ценой значит согласиться исполнить весь контракт по цене единицы ТРУ (пример из решения Владимирского УФАС от 25.05.2023 № 033/06/34-350/2023: **закупка услуг по организации питания на сумму 21 367 830,30 руб.**, УЗ предложил ЦК = **506,67 руб.**, будучи уверен, что речь идет о цене за единицу)

Что еще нужно знать о закупках без объема:

- Размер обеспечения заявки и ОИК в этом случае исчисляется **исходя из ЦК_{max}**
- Без объема **может проводиться не только электронная процедура, но и закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)** по п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ: см. письмо Минфина России от 14.07.2020 № 24-03-08/60989
- При заключении контракта **цена единицы ТРУ определяется строго путем уменьшения начальной цены таких единиц пропорционально снижению начальной суммы цен единиц ТРУ** в ходе конкурентной процедуры (в общем случае такого правила нет, возможно перераспределение ЦК между позициями)
- При исполнении контракта **неприменимы нормы ст. 95 Закона № 44-ФЗ, в которых говорится о возможности изменения исключительно «цены контракта»**
- Неустойка за неисполнение заявки начисляется **исходя из стоимости данной заявки**, а не от общей цены контракта (см. дело № А45-1271/2022)
- Некоторые НПА в сфере закупок не гармонизированы с ч. 24 ст. 22 (пример: **приказ Минфина России от 04.06.2018 № 126н** говорит только о ЦК, **но не о ЦК_{max}**; применение «по аналогии» под вопросом)

Проверка лицензии УЗ на предмет права осуществлять деятельность в определенном субъекте РФ

**Обучение, охранные услуги, ТО пожарной сигнализации,
медицинские анализы, обращение с отходами и т. д.**

Место осуществления лицензируемого вида деятельности: определение

- **производственный объект** (здание, помещение, сооружение, линейный объект, территория, в т. ч. водные, земельные и лесные участки, транспортное средство и другой объект), **который предназначен для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении, соответствует лицензионным требованиям, принадлежит соискателю лицензии или лицензиату на праве собственности либо ином законном основании**, а также территория, которая предназначена для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении. **Место осуществления лицензируемого вида деятельности имеет почтовый адрес и (или) другие данные, позволяющие его идентифицировать.** Место осуществления лицензируемого вида деятельности может совпадать с местом нахождения соискателя лицензии или лицензиата. Положением о лицензировании конкретного вида деятельности может быть предусмотрено, что местом осуществления лицензируемого вида деятельности не могут являться помещения, здания, сооружения жилого назначения

Положения Закона о лицензировании:

- Внесение изменений в реестр лицензий осуществляется в следующих случаях: 8) изменение мест осуществления лицензируемого вида деятельности

п. 8 ч. 1 ст. 18 Закона № 99-ФЗ

- Положением о лицензировании конкретного вида деятельности могут устанавливаться виды работ, услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, при выполнении, оказании которых не по месту осуществления лицензируемого вида деятельности, указанному в реестре лицензий, не требуется внесение изменений в реестр лицензий.

ч. 1.1 ст. 18 Закона № 99-ФЗ

- До внесения изменений в реестр лицензий на основании заявления лицензиата о внесении изменений в реестр лицензий в случаях, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, лицензиат вправе осуществлять лицензируемый вид деятельности, за исключением осуществления лицензируемого вида деятельности по месту, не указанному в реестре лицензий.

п. 1 ч. 2 ст. 18 Закона № 99-ФЗ

Закон об образовании от 29.12.2012 № 273-ФЗ

Согласно ч. 4 ст. 91 Закона № 273-ФЗ в реестровую запись в реестре лицензий на осуществление образовательной деятельности включаются сведения:

- о видах образования,
- об уровнях образования (в отношении профессионального образования также сведения о профессиях, специальностях, направлениях подготовки, научных специальностях и присваиваемой по соответствующим профессиям, специальностям и направлениям подготовки квалификации),
- о подвидах дополнительного образования,
- **об адресах мест осуществления образовательной деятельности, за исключением:**
 - мест осуществления образовательной деятельности **по дополнительным профессиональным программам**, основным программам профессионального обучения,
 - мест осуществления образовательной деятельности при использовании сетевой формы реализации образовательных программ,
 - мест проведения практики, практической подготовки обучающихся, государственной итоговой аттестации,
- иные сведения, предусмотренные нормативными правовыми актами РФ.

Сведения по каждому филиалу организации, осуществляющей образовательную деятельность, также включаются в соответствующую запись в реестре лицензий на осуществление образовательной деятельности с указанием наименования и места нахождения такого филиала

Территориальные ограничения ДПО?

- **Что случилось:**
- Закупались услуги ДПО (повышение квалификации). Требование к месту оказания услуг: образовательные учреждения, расположенные по месту нахождения исполнителя в Санкт-Петербурге. ООЗ предусматривало очную форму обучения, **личное присутствие обучающихся на занятиях в образовательном учреждении и выполнение практических работ с использованием приборов.**
- **Заявка УЗ из г. Тольятти отклонена в связи с отсутствием у него возможности оказать услуги в г. Санкт-Петербурге**
- **Правовая оценка УФАС:**
- Согласно ч. 4 ст. 91 Закона № 273-ФЗ **в реестре лицензий не указываются адреса мест осуществления образовательной деятельности по программам ДПО.** Соответствующие организации вправе осуществлять образовательную деятельность по ДПО **без ограничений по территориальному признаку.** Оснований для отклонения заявки не имелось
- Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 03.03.2023 по делу № 44-676/23
- **Правовая оценка суда:**
- В ходе рассмотрения дела **не доказана возможность оказания УЗ образовательных услуг на территории Санкт-Петербурга, в т. ч. в части проведения практических занятий по работе с приборами.** Формулировка в ООЗ «с применением эле. обучения, дистанционных образовательных технологий» не подразумевала получения всего объема знаний путем онлайн-обучения, т. к. **заказчику требовалась очная форма обучения. УЗ не отвечал требованиям**
- Решение АС г. Санкт-Петербурга от 16.10.2023 по делу № А56-51566/2023

Монтаж, ТО и ремонт АПС и СОУЭ на территории других субъектов РФ

- Лицензиат обязан не позднее 5 рабочих дней с момента подписания договора (контракта) на выполнение работ (оказание услуг), указанных в приложении к настоящему Положению, а при отсутствии такого договора (контракта) — до начала их фактического осуществления **уведомить об этом в электронной форме посредством заполнения соответствующей интерактивной формы** в федеральной государственной информационной системе «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» (www.gosuslugi.ru) лицензирующий орган.

п. 51(1) Положения о лицензировании деятельности по монтажу, ТО и ремонту средств обеспечения ПБ зданий и сооружений, утв. ПП РФ от 28.07.2020 № 1128

- При намерении лицензиата осуществлять лицензируемую деятельность по адресу места осуществления лицензируемого вида деятельности, не предусмотренному реестром лицензий, и (или) выполнять новые работы и оказывать новые услуги, составляющие лицензируемую деятельность и не предусмотренные реестром лицензий, **в заявлении о внесении изменений в реестр лицензий указываются новый адрес места осуществления лицензируемого вида деятельности** и (или) работы и услуги, которые лицензиат намерен выполнять и оказывать...

Там же, п. 8

Так что же делать с заявкой УЗ, у которого лицензия оформлена в другом субъекте РФ?

Допускать

- Лицензия дает право осуществлять деятельность на всей территории РФ и на иных территориях, над которыми РФ осуществляет юрисдикцию, при этом **ограничением является только уведомление лицензиатом лицензирующих органов субъектов РФ, в случае если лицензия предоставлена лицензирующим органом иного субъекта РФ.** Не было оснований отклонять заявку УЗ с лицензией, полученной на Сахалине, желавшего оказывать услуги в г. Калининграде

Решения Калининградского УФАС от 14.08.2024 по делу № 039/06/48-692/2024, Нижегородского УФАС России от 08.08.2024 № 052/06/105-1967/2024

Отклонять

- Положением о лицензировании конкретного вида деятельности могут устанавливаться виды работ, услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, при выполнении, оказании которых не по месту осуществления лицензируемого вида деятельности, указанному в реестре лицензий, не требуется внесение изменений в реестр лицензий. ПП РФ № 1128 таких случаев не предусматривает; напротив, из п. 8 следует, что право осуществлять данную деятельность возникает лишь в отношении адресов, указанных в лицензии

Постановление АС ДВО от 02.06.2023 по делу № А59-5612/2022. См. также решение Хабаровского УФАС от 15.07.2024 № 7-1/141

Когда Закон № 99-ФЗ обязывает уведомлять лицензирующий орган:

- Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта РФ, может осуществляться на территориях других субъектов РФ при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов РФ в порядке, установленном Правительством РФ.

ч. 5 ст. 9 Закона № 99-ФЗ

- Деятельность, лицензия на осуществление которой предоставлена лицензирующим органом одного субъекта РФ, может осуществляться на территориях других субъектов РФ при условии предварительного уведомления в письменной форме лицензиатом лицензирующих органов субъектов РФ, на территории которых лицензиат намерен осуществлять лицензируемый вид деятельности, о таком намерении.

п. 3 ПП РФ от 21.11.2011 № 957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности»

Уведомления уведомлениям рознь!

- Подача уведомлений, предусмотренных ч. 5 ст. 9 Закона № 99-ФЗ лицензиатом, осуществляющим деятельность в области пожарной безопасности, **не требуется.**
- Вместе с тем **порядок и сроки подачи уведомлений о начале (окончании) выполнения работ (оказания услуг) установлены пунктами 51(1) и 51(2) Положения о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденного ПП РФ от 28.07.2020 № 1128.**

Письмо МЧС России от 26.08.2024 № ИГ-19-16-1045

Закон о ЧОД от 11.03.1992 № 2487-1

- Филиалы ЧОО могут создаваться только в том субъекте РФ, на территории которого ЧОО зарегистрирована.

абз. 4 ст. 15.1 Закона о ЧОД

- **Предоставление лицензий** на осуществление частной охранной деятельности производится **ФОИВ, уполномоченным в сфере частной охранной деятельности, или его территориальным органом**. Лицензия предоставляется сроком на пять лет и **действует на всей территории РФ**.

абз. 1 ст. 11.2 Закона о ЧОД

Случаи внесения изменений в реестр лицензий на осуществление ЧОО:

- 1) продление срока действия лицензии;
- 2) намерение лицензиата осуществлять новый (новые) вид (виды) охранных услуг, не указанный (не указанные) в предоставленной лицензии;
- 3) реорганизации охранной организации;
- 4) изменение наименования ЧОО или места ее нахождения.

абз. 1 ст. 11.4 Закона о ЧОД

ЧОО из других субъектов РФ: добро пожаловать!

- **Фабула дела:** заказчик из ЯНАО отклонил заявку ЧОО из ХМАО — Югры.
- **Вердикт суда:** установленный Законом о ЧОД запрет на создание на территории другого субъекта РФ филиалов не означает запрет на осуществление деятельности на территории данного субъекта посредством иного способа ведения деятельности (командирование, обособленное подразделение и др.).
- Согласно абз. 1 ст. 11.2 Закона о ЧОД предоставление лицензий на ЧОД отнесено к компетенции ФОИВ, уполномоченного в сфере ЧОД, или его территориального органа. **Лицензия** предоставляется сроком на 5 лет и **действует на всей территории РФ**.
- Поскольку лицензия выдана ЧОО территориальным подразделением ФОИВ — Управлением Росгвардии по ХМАО — Югре, **не применимы положения ч. 5 ст. 9 Закона № 99-ФЗ, регулирующие вопросы предоставления лицензии лицензирующим органом субъекта РФ. Исчерпывающий перечень оснований для переоформления лицензии на ЧОД установлен ст. 11.4 Закона о ЧОД; изменение места осуществления ЧОД к ним не относится.**

Постановления АС ЗСО от 23.01.2020 по делу № А81-3905/2019,
а также от 13.02.2020 по делу № А81-3113/2019

ЧОО из других субъектов РФ: посторонним вход воспрещен!

- Вопросы лицензирования частной охранной деятельности соотносятся с общими положениями Закона № 99-ФЗ в части установления запрета на осуществление данной деятельности по адресу, не указанному в лицензии. **До момента внесения в лицензию соответствующих изменений лицензиат не вправе осуществлять такую деятельность по адресу, не указанному в лицензии.** Для начала осуществления частной охранной деятельности на территории иного субъекта **недостаточно подачи только уведомления в лицензирующий орган субъекта РФ, на территории которого лицензиат намерен осуществлять лицензируемый вид деятельности.**
- Тот факт, что Росгвардия является **ФОИВ, не отменяет территориальный принцип действия лицензии, установленный п. 5 ст. 9, ч. 1 ст. 15, ч. 7 ст. 18 Закона № 99-ФЗ и п. 3 ПП РФ № 937, и не препятствует оказанию лицензионных услуг на территории иных субъектов РФ при условии уведомления об этом лицензирующих органов соответствующих субъектов РФ в порядке, установленном ПП РФ № 957, и внесения изменений в реестр лицензий.**
- Постановление АС Дальневосточного округа от 25.12.2023 по делу № А24-1234/2023 («отказное» определение ВС РФ от 01.04.2024 № 303-ЭС24-2729)

Следствие из данной позиции:

Требования заказчика:

- УЗ должен представить в заявке: копию уведомления исполнителем центра лицензионно-разрешительной работы Росгвардии России по Камчатскому краю о намерении оказывать охранные услуги на объектах заказчика (для исполнителей, зарегистрированных не на территории Камчатского края), а также копию решения на уведомление исполнителя о намерении оказывать охранные услуги на объектах заказчика.

Позиция УФАС:

- Данное требование приводит к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки, зарегистрированным не на территории Камчатского края.
- Решение Камчатского УФАС от 15.02.2023 по делу № 041/10/18.1-45/2023

Вердикт судов:

- Требования заказчика соответствуют положениям ч. 5 ст. 9, п. 2, 3 ч. 1 ст. 15, п. 8 ч. 1 ст. 18 Закона № 99-ФЗ (случае изменения места осуществления лицензируемого вида деятельности **должны быть внесены изменения в реестр лицензий**)
- Постановление АС ДВО от 13.12.2023 по делу № А24-1646/2023 («отказное» определение ВС РФ от 01.04.2024 № 303-ЭС24-2690)

Многое зависит от условий контракта:

- Существенным условием контракта на медосмотр несовершеннолетних спортсменов являлось не только наличие врачей определенной специальности, но и возможность проведения лабораторных и инструментальных исследований по определенному месту, указанному в лицензии на осуществление медосмотров. Лицензия на лабораторные и инструментальные исследования у «Клиники 112» отсутствовала, тем самым исключалось проведение этих исследований по требуемому заказчиком месту.
- Доказательства представления победителем аукциона сведений о наличии соглашений с иными мед. организациями, имеющими разрешение на лабораторную или клиническую лабораторную диагностику по месту нахождения заказчика или в пределах требуемого им расстояния и предлагаемых «Клиникой 112» для этой деятельности объектах по требуемому заказчиком месту осуществления лицензируемого вида деятельности в материалах отсутствуют.
- У комиссии заказчика не было оснований допускать заявку.

Постановление АС Северо-Кавказского округа от 28.12.2022 по делу № А32-57292/2021 («отказное» определение ВС РФ от 20.03.2023 № 308-ЭС23-2295)

С 12.08.2020 были узаконены мобильные медицинские комплексы

““

Выполнение работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, может осуществляться лицензиатом, в структуре которого организована мобильная медицинская бригада для оказания первичной медицинской помощи населению, проведения профилактического медицинского осмотра, диспансеризации по месту нахождения мобильной медицинской бригады, не указанному в лицензии.

Постановление Правительства РФ от 01.08.2020 № 1154

Как действовать заказчику:

- Отсутствие требования о наличии в составе медицинской организации мобильной медицинской бригады для оказания первичной медико-санитарной помощи населению, проведения профилактического медицинского осмотра, диспансеризации, **не дает оснований комиссии заказчика делать выводы о том, что она имеется в организации только при наличии в составе заявки лицензии.**

Решение Удмуртского УФАС от 25.09.2020 по делу № 018/06/106-991/2020

Вывод: необходимо потребовать предоставления в составе заявки соответствующей информации, если УЗ планирует оказание услуги с использованием мобильной медицинской бригады

Деятельность по обращению с отходами: пример однозначности

В случаях, предусмотренных п. 8, 9, 11, ч. 1 ст. 18 Закона № 99-ФЗ, в т. ч. **при изменении мест осуществления лицензируемого вида деятельности (за исключением работ по транспортированию отходов I–IV классов опасности)** и/или намерении выполнять новые работы, составляющие лицензируемый вид деятельности, изменении производственной мощности оборудования, используемого для осуществления работ по обработке, утилизации, обезвреживанию отходов I–IV классов опасности, изменении перечня товаров (продукции), производимых с использованием отходов I–IV классов опасности, при осуществлении работ по утилизации отходов I–IV классов опасности, **лицензиат** (его правопреемник или иное предусмотренное федеральным законом лицо) с использованием федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» **подает заявление о внесении изменений в реестр лицензий путем заполнения интерактивной формы.**

Абз. 1 п. 7 Положения о лицензировании, утв. ПП РФ от 26.12.2020 № 2290. Пример применения: решение Магаданского УФАС от 26.08.2024 по делу № 049/06/49-257/2024

Позиция ФАС России по поводу проверки наличия любых лицензий:

- ФАС России отмечает, что, поскольку **подтверждением** соответствия участника закупки требованиям, установленным в п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ, **является наличие соответствующей записи в реестре лицензий**, **установление заказчиком требования к участнику закупки о подтверждении наличия лицензии исключительно путем предоставления в составе заявки выписки из реестра лицензий** может содержать признаки нарушения законодательства о контрактной системе.

Письмо ФАС России от 01.04.2024 № ПИ/27182/24

(см. также письмо ФАС России от 09.01.2024 № МШ/211/24)

УЗ ничего не включает в заявку, наличие лицензии проверяем сами!

- Заявка ПОУ «КИМБ» была отклонена в связи с непредставлением в ее составе **выписки из реестра лицензий либо копии акта лицензирующего органа** о принятом решении о предоставлении лицензии (как того требовало извещение о закупке)
- **Правовая оценка УФАС:** наличие действующей лицензии доказывается фактом ее включения в соответствующий реестр. **Лицензия, выданная ПОУ «КИМБ», содержится в реестре на официальном сайте Рособнадзора и является действующей** →
- **УЗ** соответствует установленным требованиям и **имеет право осуществлять образовательную деятельность, что и является окончательным результатом и целью проведения закупки.**
- **Перейдя на сайт Рособнадзора, заказчик имел возможность удостовериться в наличии действующей лицензии** → отклонение неправомерно

Решение Татарстанского УФАС от 23.10.2023 по делу № 016/06/48-1463/2023.
Также решение Омского УФАС России от 05.06.2024 № 055/06/106-539/2024

Структурированный контракт

Разбор некоторых проблем, связанных с его содержанием

Цена за ед.: 11 знаков после запятой

Автоматический расчет цены за единицу товара:

Предложенная участником цена контракта	Количество товара	Цена за единицу
1 932 360 руб.	39	49 547,69230769231 руб.

Основание: п. 11 Положения о порядке формирования и размещения информации и документов в ЕИС, утв. ПП РФ от 27.01.2024 № 60 (с 9 июля 2024 г.)

Как можно было обойти проблему раньше:

Товарная позиция	Количество товара	Цена за единицу
Тележка-хранилище ноутбука	38	49 547,69 руб.
Тележка-хранилище ноутбука	1	49 547,78 руб.
Итого	39	1 932 360 руб.

В структурированном контракте с «твердой ценой» редактирование цены за единицу возможно, **только если спецификация содержит несколько позиций**

Жалобы на «дробление копеек» признаются необоснованными

Что случилось:

Заказчик разместил проект контракта без учета ПР, в котором предлагалось округлить ЦЕТ до двух цифр после запятой. Заказчик указал ЦЕТ с тремя цифрами после запятой (5,655 руб.)

Довод жалобы:

Если ЦЕТ указана с тремя цифрами после запятой, у поставщика возникают проблемы при заполнении первичных документов, в которых ЦЕТ должна указываться с точностью до двух цифр после запятой. Требование: обязать заказчика разместить контракт с учетом протокола разногласий

Решение УФАС:


Действия заказчика при заключении контракта в части установления ЦЕТ в размере 5,655 руб. осуществлены в соответствии с имеющимся функционалом ЕИС и не противоречат законодательству о контрактной системе.

Решение Тюменского УФАС России от 22.02.2024 по делу № ФКС 072/06/44/23/2024

Как выполняется редактирование:

Найдено строк: 1 Всего строк: 1

[Автоматически рассчитать суммы по позициям](#)

№	Наименование объекта закупки и его характеристики	Позиции по КТРУ, ОКПД2	Тип объекта закупки	Единица измерения	Количество	Цена единицы	Сумма	Страна происхождения товара	
1	Тележка-хранилище ноутбуков ^	Источники питания переменного тока (26.20.40.113)	Товар	Штука (шт)	39	49 547.69230769231	1 932 360.00	Российская Федерация (643)	

Количество

4

Страна происхождения товара

Республика Индия (356)

Цена единицы *

11 229.3625

Российский рубль

Сумма

44 917.45

Российский рубль

Ставка НДС *

Без НДС



Количество

4

Страна происхождения товара

Республика Индия (356)

Цена единицы *

11 229.35

Российский рубль

Сумма

44 917.40

Российский рубль

Ставка НДС *

Без НДС

Произвольное редактирование ЦЕТ → риск злоупотреблений при исполнении

При заключении контракта:

Количество ЛП с
МНН Карбамазепин
распределили
следующим образом:

- 44 320 таблеток по
цене 0,22 руб. за шт.;
- 56 160 таблеток по
цене 0,23 руб. за шт.;
- 124 520 таблеток по
цене 1,39 руб. за шт.

При исполнении контракта:

В ходе исполнения
контракта заказчику
были поставлены
исключительно
препараты по
цене 1,39 руб.

В остальной части
контракт расторгли

Правовая оценка УФАС и судов:

Данные действия
являются нарушением,
ответственность за
совершение которого
предусмотрена
ч. 1 ст. 7.32 КоАП РФ
(оштрафовали как
заказчика, так
и поставщика)

Постановление АС УО
от 12.03.2021 по делу
№ А76-9544/2020

Контролеры не приветствуют непропорциональное снижение!

При заключении контракта:

Снижение НМЦК в ходе аукциона составило 37,57 %, однако заказчик по всем позициям спецификации сформировал ЦЕТ непропорционально снижению НМЦК: по одной позиции снизил цену на 35,15 %, по другой на 47,18 % и т.д.

Позиция заказчика:

Закон № 44-ФЗ не требует применять понижающий коэффициент к составляющим ЦК, в извещении не было условия о применении такого коэффициента → победитель ЭА имел право предложить свои ЦЕТ при условии, что общая итоговая сумма цен всех услуг соответствует предложенной им ЦК

Правовая оценка УФАС:

Закон № 44-ФЗ не наделяет победителей ЭА правом самостоятельно формировать ЦЕТ после подведения итогов ЭА. При исполнении контракта у участника закупки может возникнуть преимущество в случае частичного исполнения обязательств

Решение Тверского УФАС от 14.06.2024 № 069/06/99-725/2024

Лучший выход: снизить цену контракта, заключив ДС при его исполнении

“ “ 1. Изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1.1) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта

п. 1.1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Снизить цену за единицу ТРУ при исполнении контракта, заключенного по результатам закупки «без объема», на основании п. 1.1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ не получится, т. к. эта норма применима только к ЦК (которой при закупке «без объема» нет)

В случае закупки «без объема» пропорциональное снижение обязательно!

““

В случае, предусмотренном ч. 24 ст. 22 Закона № 44-ФЗ, **цена единицы товара, работы, услуги определяется путем уменьшения начальной цены** такой единицы, указанной в извещении об осуществлении закупки, **пропорционально снижению начальной суммы цен единиц** товаров, работ, услуг, предложенному участником закупки, с которым заключается контракт

подп. «в» п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона № 44-ФЗ

Пример нарушения:
решение ФАС России
от 05.07.2024 по делу
№ 28/06/105-1678/2024

Характеристики отредактировать нельзя → внимательней готовьте извещение!

Ошибки в ед. измерения

В ООЗ в ЕИС единица измерения «упаковка», а в приложенном файле «штука»

Решение СПб УФАС
от 16.11.2023 по делу
№ 44-4681/23

Информация вписана не в те поля

В ООЗ перепутаны графы «количество» и «цена». В итоге:
цена — 4 руб.,
кол-во — 5633,33 шт.

Решение Свердловского
УФАС от 19.04.2024 по закупке
№ 0362200065924000021

Ошибки в значениях характеристик

В полном ТЗ указано давление разрыва $\leq 0,18$, а в ЕИС $\leq 0,018$

Решение МособлУФАС
от 05.12.2023 по закупке
№ 0348100071823000204

Кол-во подтягивается из извещения, даже если УЗ предложил товара больше

Что произошло в ходе закупки:

- Заказчику требовался ЛП с МНН Натрия амидотризоат, раствор для инъекций, 760 мг/мл., кол-во 43 **100** мл
- УЗ предложил 43 **200** мл

При заключении контракта:

- В структурированном проекте контракта установлено кол-во предлагаемого к поставке ЛП в размере 43 **100** мл., что не соответствует информации, указанной в структурированной заявке (43 **200** мл)

Правовая оценка ФАС России:

- Формирование проекта структурированного контракта осуществляется посредством ЕИС, **оператор ЭП не обладает возможностью внести соответствующие изменения в проект заключаемого контракта**

Решение ФАС от 15.05.2024
по делу № 28/06/105-1199/2024

Если заявка подана до изменений в извещении, заключить контракт нельзя

Что случилось в ходе закупки:

- Больница объявила ЭА на оказание услуг по проведению лабораторных исследований (111 позиций). Поскольку **одна из позиций структурированного ООЗ** **задвоилась** (в строках 35 и 36 было написано одно и то же), заказчик внес изменения в извещение.

При заключении контракта:

- Победитель ЭА подал заявку до внесения изменений, т. е. в соответствии с недействующей версией извещения → **сведения из заявки победителя не «подтянулись»** в структурированный проект контракта

Ответ службы техподдержки ЕИС:

- Поскольку в предложении УЗ содержалась информация об объекте закупки, которой не было в актуальной версии извещения, **при формировании структурированного контракта установить связь сведений из заявки с объектом закупки невозможно** → заказчик обратился в УФАС за предписанием об отмене закупки и получил его

Решение Карельского УФАС от 21.05.2024 № 010/06/99-252/2024
+ решение Кировского УФАС от 17.05.2024 № 043/06/99-431/2024

Если УЗ прикладывал к эл. заявке файл, приоритет имеет электронная заявка

Что случилось в ходе закупки:

- В структурированной заявке было указано: «вид применяемого сырья — **белок молока**; **изолированный соевый белок**», тогда как в доп. файле, приложенном к заявке, сообщалось, что «вид применяемого сырья — **белок молока**»
- Несмотря на это, УЗ был признан победителем ЭА

При заключении контракта:

- Победитель ЭА обжаловал формирование спецификации контракта с учетом информации, которая содержалась в структурированной заявке, а не в приложенном файле
- Жалоба была признана необоснованной

Решение Нижегородского УФАС
от 19.03.2024 № 052/06/105-546/2024

Если «полное» ООЗ противоречит структурированному, приоритет второму

Что случилось в ходе закупки:

- На необходимость поставки оригинальных тонер-картриджей было указано только в полном ООЗ, в структурированном ООЗ об этом ничего не говорилось.
- Отклонение заявки УЗ, предложившего к поставке совместимые (а не оригинальные) тонер-картриджи, было признано неправомерным

Аргументация контрольного органа:

- Приоритет имеет информация, размещенная в ЕИС (ПП РФ № 60). Структурированный контракт формируется с использованием ЕИС на основе структурированных сведений (из извещения или заявки) → противоречие в характеристиках трактуется с учетом приоритета информации в ЕИС

Решение Томского УФАС от 18.06.2024 по делу № 070/06/106-545/2024

Возможно ли заключение контракта, если в характеристики в ЕИС не указывались?

Да, характеристики переписываются «из файла в файл»

УЗ не лишился возможности подать заявку, это доказано наличием 3 заявок на участие, в т. ч. заявки заявителя. Победителем закупки в составе заявки **приложен файл «технические характеристики», в котором указаны характеристики закупаемого товара в соответствии с ТЗ, размещенным заказчиком. Указанные характеристики включены заказчиком в направленный победителю файл с проектом контракта**

Решение Забайкальского УФАС России от 07.05.2024 по рассмотрению жалобы № 075/06/105-266/2024

Нет, т. к. нельзя сформировать структурированный контракт

Информация о характеристиках товара, указанная в файле «ТЗ» и не отраженная в структурированном ООЗ в извещении, не имеет приоритета и не может быть отнесена к ООЗ. **Отсутствие описания характеристик товара в структурированном виде не позволяет УЗ предложить значения характеристик товара в структурированной заявке, что исключает их отражение в эл. контракте, формируемом с использованием ЕИС → при исполнении контракта проверить товар на соответствие его характеристик потребности заказчика не представляется возможным → закупка отменена**

Решение Челябинского УФАС от 15.05.2024 № 074/06/105-953/2024(200-ж/2024)

Цена контракта и порядок расчетов:

5.2. Цена контракта

Способ указания цены контракта	Цена контракта
Цена контракта	15 830 485 733.20
В том числе НДС	2 638 414 288.87
В том числе сумма казначейского обеспечения обязательств	
Формула цены контракта	
Валюта контракта	Российский рубль
Цена за право заключения контракта	

5.3. Порядок расчетов

Предусмотрена выплата аванса	Да
Размер аванса (%)	50.00
Размер аванса в валюте контракта	7 915 242 866.60
Суммы, уплачиваемые заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) будут уменьшены на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей	Нет
Предусмотрено удержание суммы неисполненных требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) из суммы, подлежащей оплате поставщику (подрядчику, исполнителю)	Нет

Случаи, когда ЕИС дает возможность указать не такую ЦК, как в протоколе

Выбор значения поля "Обоснование изменения цены контракта"



Обоснование изменения цены контракта
На основании ст. 28 Закона № 44-ФЗ контракт заключается по цене, увеличенной на 15% от предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, но не выше начальной (максимальной) цены контракта
Уменьшение цены контракта относительно цены, предложенной участником закупки, либо начальной (максимальной) цены контракта по согласованию с участником закупки, с которым заключается контракт
На основании п. 2 ч. 2 ст. 51 Закона № 44-ФЗ увеличено количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта и начальной (максимальной) ценой контракта. При этом цена единицы товара не превышает цену такой единицы, определяемую как частное от деления цены контракта на количество товара, предусмотренное в извещении об осуществлении закупки
На основании ч. 4 ст. 14 Закона № 44-ФЗ, Приказа Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд», контракт заключается по цене, сниженной на 15 % от предложенной участником аукциона, с которым заключается контракт
На основании п. 2 ч. 10 ст. 31 Закона № 44-ФЗ снижена цена контракта, предлагаемая участником закупки, с которым заключается контракт
На основании ч. 4 ст. 14 Закона № 44-ФЗ, Приказа Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд», контракт заключается по цене, сниженной на 20 % от предложенной участником аукциона, с которым заключается контракт
На основании ч.18 ст.95 Закона № 44-ФЗ цена контракта уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненной работы или оказанной услуги
На основании ч. 13 ст. 108 Закона № 44-ФЗ (при заключении энергосервисного контракта)
На основании ст. 29 Закона № 44-ФЗ контракт заключается по цене, увеличенной на 15% от предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, но не выше начальной (максимальной) цены контракта

Выбрать

Отмена

Перевод на понятный язык

15%-ная преференция учреждениям УИС
Снижение ЦК ниже значения, указанного в итоговом протоколе (44-ФЗ не предусматривает)
Увеличение кол-ва товара в пределах разницы между НМЦК и ЦК, предложенной УЗ
Уменьшение ЦК на 15 % победителю ЭА с иностранным товаром (приложение № 1 к 126н)
Снижение цены ЖНВЛП с учетом предельной отпускной цены, указанной гос. реестре
Уменьшение ЦК на 20 % победителю ЭА с иностранным товаром (приложение № 2 к 126н)
Контракт заключается на остаток ТРУ после расторжения первоначального контракта
Заключается энергосервисный контракт
15%-ная преференция организациям инвалидов

Ошибки при определении цены контракта

Округляют ЦК, чтобы избежать 11 знаков:

Уменьшили ЦК на 120 руб. в сравнении с указанной в итоговом протоколе

Основание: бухгалтерия заказчика рекомендовала округлить ЦЕТ до 2-х знаков после запятой, т. к. 1С не позволяет поставить на учет материалы, у которых в ЦЕТ более 2-х знаков после «,»

Решение Псковского УФАС от 02.07.2024 по делу № 060/06/51-224/2024

Безосновательно применяют 126н:

Заказчик снизил ЦК на 15 %, решив, что проигравший УЗ предложил к поставке российский генератор озона. Но концентратор кислорода из комплекта поставки был китайский → оснований для снижения ЦК не было

Решение Ульяновского УФАС от 12.07.2024 по делу № 073/06/106-425/2024

И наоборот: см. решение Калининградского УФАС от 17.04.2024 № 039/10/99-250/2024

Не предоставляют преимущества ОИ:

Ед. учредителем ООО являлась Общероссийская ООИ боевых действий и военной службы, имелась декларация о соответствии требованиям ч. 2 ст. 29 Закона № 44-ФЗ. Несмотря на это, ЦК была указана в проекте контракта без увеличения на 15 %

Решение СПб УФАС от 24.06.2024 по делу № 44-2681/24

Преимущества организациям инвалидов и российским товарам аннигилируются

““ При заключении контракта по результатам проведения электронного аукциона с участником закупки, являющимся организацией инвалидов, предложившим товар иностранного происхождения, в отношении которого применяются условия допуска, предусмотренные Приказом № 126н, **контракт заключается по цене, предложенной таким участником, с учетом применения такой цене положений как ст. 29 Закона № 44-ФЗ, так и Приказа № 126н.**

Иной подход: сначала снизить ЦК на 15 %, затем эту величину увеличить на 15 % (см. решение МосУФАС от 13.01.2023 по делу № 077/06/106-255/2023) — **безоснователен**

Письмо МФ РФ от 14.03.2024 № 24-06-06/22805

Корректно укажите значение НДС:

Цена контракта

Способ указания цены контракта Цена контракта Максимальное значение цены контракта

Цена контракта 1 932 360.00

В том числе НДС 0.00

Валюта контракта Российский рубль

Проблема:

НМЦК определена с учетом НДС, а контракт заключается с неплательщиком данного налога

ТУК на выполнение работ по строительству, реконструкции, капремонту, сносу ОКС:

36. Цена контракта составляет ____рублей ____ копеек с учетом НДС по налоговой ставке ____ процентов, а в случае если контракт заключается с лицами, не являющимися в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах плательщиками НДС, цена контракта НДС не облагается

Постановление Правительства РФ от 29.06.2023 № 1066

Позиции Минфина, ФНС России и ВС РФ

Минфин России:

Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной УЗ, с которым заключается контракт, вне зависимости от применяемой им системы налогообложения.

Корректировка заказчиком ЦК, предложенной юр. лицом, применяющим УСН, при заключении контракта с таким УЗ, Законом № 44-ФЗ не предусмотрена.

Письмо Минфина России от 10.06.2024 № 24-08-08/53524

ФНС России:

Если в гос. контракте на поставку ТРУ их стоимость указана с НДС и при оплате этих ТРУ заказчиком в платежном поручении выделена сумма НДС, при невыставлении счета-фактуры у продавца, применяющего УСН, обязанность уплатить НДС в бюджет в соответствии с положениями гл. 21 НК РФ не возникает

Письмо ФНС России от 10.10.2023 № СД-4-3/12950@

Верховный Суд РФ:

Указание в проекте контракта ЦК с НДС не нарушает прав УЗ, поскольку не возлагает на УЗ, применяющего УСН, безусловной обязанности по исчислению и уплате НДС. Такая обязанность возникает при выставлении налогоплательщиком по своей инициативе счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога

Определение ВС РФ от 30.05.2019 № 305-ЭС19-391

Исключая НДС из ЦК, в смету вписывают «коэффициент». Но это незаконно!

При заключении контракта:

При заключении контракта на благоустройство территории учтенный в смете НДС был заменен на «твердый договорный коэффициент 1,2»

Причина: ИП применяет УСН и не платит НДС, переименование НДС в «коэффициент» позволяет заключить контракт по цене, предложенной ИП в ходе ЭА, исключив упоминание НДС

Оценка органа фин. контроля:

В связи с применением «твердого договорного коэффициента 1,2», не предусмотренного сводным сметным расчетом и извещением о закупке, заказчиком допущено нарушение принципа эффективности использования средств. Заказчику предписано вернуть 1 612 187,74 руб. в краевой бюджет

Правовая оценка судов:

Исключение НДС в размере 20 % и включение вместо него договорного коэффициента, не предусмотренного первоначальным сметным расчетом, противоречит требованиям ч. 1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ

Определение ВС РФ от 18.04.2023 № 308-ЭС23-3950 по делу № А32-6131/2022

Контрольные органы в 2024 г. не видят оснований исключать НДС из ЦК

“ “ Закон № 44-ФЗ не обязывает заказчиков уменьшать цену контракта на размер НДС, исключать формулировку об НДС либо разрабатывать условия закупки с учетом применяемых участниками закупки систем налогообложения (подготовить сметы с НДС и без НДС). Сумма, предусмотренная контрактом за выполненный объем работ, должна быть уплачена исполнителю в установленном контрактом размере. Последующие отношения, связанные с исчислением и уплатой НДС при получении оплаты по контракту лицами, применяющими общую систему налогообложения, а также с перечислением НДС в бюджет лицами, освобожденными от уплаты НДС, регулируются налоговым законодательством.

Решение Вологодского УФАС России от 25.06.2024 № 035/06/34-499/2024(04-11/185-24). См. также решения Калининградского УФАС от 03.07.2024 № 039/06/51-561/2024, Свердловского УФАС от 18.06.2024 по жалобе № 066/06/106-2041/2024, Калужского УФАС от 02.08.2024 № 040/06/105-575/2024ИП, Бурятского УФАС от 27.05.2024 № 003/06/51-352/2024 и др.

Если УЗ настаивает на исключении НДС, это может быть признано уклонением:

Действия УЗ, с которым заключается контракт:

- УЗ направил протокол разногласий, в котором просил исключить из проекта контракта (в т. ч. из приложенной к нему сметной документации) указание на НДС, в связи с применением им упрощенной системы налогообложения

Правовая оценка УФАС:

- УЗ признан уклонившимся от заключения контракта, поскольку содержание представленного протокола разногласий не соответствует требованиям ч. 3 ст. 51 Закона № 44-ФЗ (указываются отличия полученного проекта контракта от извещения, заявки и проекта контракта, который был прикреплен к извещению)

Решение МособлУФАС от 02.11.2022 по делу № РНП-40960эп/22

Галочки, касающиеся порядка расчетов:

Порядок расчетов

- Предусмотрена выплата аванса
- Суммы, уплачиваемые заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) будут уменьшены на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей ?
- Предусмотрено удержание суммы неисполненных требований об уплате неустоек (штрафов, пеней) из суммы, подлежащей оплате поставщику (подрядчику, исполнителю)

Галочка ставится, например, если контракт заключается с ФЛ (не ИП)

Галочка ставится, если контракт содержит такое условие

Совет:

Не включайте в контракт такое условие (согласно п. 2 ч. 14 ст. 34 это право заказчика, а не обязанность)

Аргументация:

В случае включения в контракт такого условия **заказчик будет обязан удерживать неустойку (штраф, пени) из суммы, подлежащей оплате, и Правила списания неустоек (ПП РФ от 04.07.2018 № 783) на удержанные суммы неустоек не распространяются** (письмо Минфина РФ от 15.07.2024 № 24-06-09/65733)

Но судебная практика данный подход не поддерживает: см. постановление АС СЗО от 07.04.2021 по делу № А21-5708/2020

Начало исполнения контракта нельзя привязать к первой поставке по заявке

В извещении о закупке:

- Дата начала исполнения контракта: 0 календарных дней с даты заключения контракта
- **Срок исполнения контракта:** 15 календарных дней с даты начала исполнения контракта

В проекте контракта:

- **Поставка** товара осуществляется с разгрузкой транспортного средства в соответствии с заявкой о получении (выборке) товара **в течении 15 календарных дней с момента получения заявки поставщиком**

Правовая оценка УФАС:

- У заказчика **отсутствует техническая возможность указать информацию о дате начала исполнения контракта и сроке исполнения контракта во взаимосвязи с моментом получения заявки о получении (выборке) товара поставщиком**

Решение проблемы:

понять, что **исполнение контракта не то же самое, что исполнение обязательств поставщиком** (подрядчиком, исполнителем)

Решение Крымского УФАС России от 27.10.2023 по делу № 082/06/106-2320/2023

Срок исполнения контракта = срок поставки + приемки + оплаты

“ “ Указываемый в извещении о закупке срок исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта) представляет собой **срок, включающий в т. ч. приемку** поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги (отдельных этапов исполнения контракта), **а также оплату заказчиком** поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги (отдельных этапов исполнения контракта)

Письмо Минфина
России от 12.05.2022
№ 24-06-06/43240

В извещении срок поставки указывается, в структурированном контракте — нет

Условия контракта

Сроки поставки товара в извещении о закупке и проекте контракта не должны противоречить!

Срок поставки товара (календарных дней)

3

Это извещение

4. Условия контракта

4.1. Сроки исполнения контракта

Дата начала исполнения контракта	с даты заключения контракта
Дата окончания исполнения контракта (срок исполнения контракта)	25.12.2024

4.2. Этапы исполнения контракта

Контракт не разделен на этапы исполнения контракта

Это структурированный контракт

- В проекте контракта и контракте, направленном победителю: «Товар поставляется **по заявкам Заказчика в течение 3 (трех) рабочих дней с момента подачи заявки Поставщику**. Заявки направляются с даты заключения Контракта по 25 декабря 2024 г. включительно»
- Решение Дагестанского УФАС от 09.07.2024 № 005/06/106-974/2024: заказчиком нарушена ч. 3 ст. 7 Закона № 44-ФЗ (принцип прозрачности информации о закупках)

Структурированный контракт и файл контракта не должны противоречить!

Срок исполнения контракта:

- В структурированном виде — 31.12.2024
- В приложенном файле — 30 августа 2024 г.

Решение Ставропольского УФАС от 13.06.2024 по делу № 026/06/106-1188/2024

Информация о стороне контракта:

- Победителем ЭА признано ООО «Утилизация»
- В проекте контракта, направленном УЗ для подписания, указано ООО «Эдельвейс»

Решение СПб УФАС от 29.05.2024 по делу № 44-2337/24

Вообще не от той закупки контракт:

- Закупка **услуг по техподдержке** ГИСЗ Тамбовской области
- Проект контракта на оказание **услуг по проведению патолого-анатомических исследований**

Решение Тамбовского УФАС от 04.06.2024 по делу № 068/06/34-347/2024

Особенно распространены расхождения в спецификации

«Чуть-чуть» доработали файл:

В файл контракта было **вписано условие о совместимости рентгеновской пленки с принтером FUJIFILM DryPix Lite** (этого условия не было ни в извещении, ни в заявке)

Постановление Марийского УФАС от 13.06.2024 по делу № 012/04/7.32-380/2024

Не вписали в файл характеристики:

Заявка победителя ЭА содержала **характеристики предлагаемых товаров**, но заказчик **не переписал их в спецификацию**, являющуюся частью контракта

Решение Липецкого УФАС России от 11.07.2024 № 048/10/99-577/2024

Предзаполненное техзадание в файле:

Проект контракта изначально имеет приложение **«ТЗ»**, **заполненное значениями характеристик, без расчета на возможность их изменения** согласно заявке участника закупки

Решение Новгородского УФАС от 19.07.2024 № 053/06/48-414/2024

Избегайте ошибок при обработке протокола разногласий!

Варианты по закону:

- 1) Учесть ПР полностью, направить проект контракта с правками
- 2) Отказать в учете ПР полностью, повторно направить проект контракта без правок + обоснованием причин отказа учесть ПР
- 3) Учесть ПР частично, направить проект контракта с правками + обоснование отказа учесть прочие правки

Что сделал заказчик:

- Разместил в ЕИС электронный контракт, **доработанный проект контракта + проект контракта, направленный изначально**

Правовая оценка УФАС:

- Заказчик нарушил ч. 2 ст. 51 Закона № 44-ФЗ. В действиях ДЛ, разместившего ненадлежащий проект контракта, содержатся **признаки адм. правонарушения, предусмотренного ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ**

Решение Тамбовского УФАС России от 06.06.2024 по делу № 068/06/34-351/2024

Согласование поставки доп. кол-ва товаров через протокол разногласий

У заказчика есть потребность приобрести доп. кол-во товара на разницу между НМЦК и ценовым предложением участника, с которым заключается контракт



Участнику закупки направляется проект контракта с увеличенным кол-вом товара и пропорционально возросшей ЦК

УЗ согласен



Подписывает контракт в предложенной редакции

УЗ не согласен



Направляет заказчику обязательный к учету ПР

См. подп. «б» п. 2 ч. 3, п. 3 ч. 4 ст. 51 Закона № 44-ФЗ

Нельзя увеличить кол-во товара при направлении доработанного контракта!

Действия заказчика при заключении контракта:

- Заказчик **доработал проект контракта** с учетом полученного от УЗ протокола разногласий, **а заодно увеличил кол-во товара** в пределах разницы между НМЦК и ценой, предложенной УЗ, с пропорциональным увеличением цены контракта исходя из ЦЕТ
- Основание: **Закон № 44-ФЗ не запрещает** увеличивать кол-во товара при направлении доработанного проекта контракта

Правовая оценка УФАС:

- Реализация права УЗ на отказ от заключения контракта с увеличенным кол-вом товара возможна **только в случае направления контракта с увеличенным кол-вом товара до размещения ПР. Право заказчика на увеличение кол-ва товара не может нивелировать право УЗ отказаться от таких условий** и продолжить заключение контракта на условиях извещения и заявки данного УЗ
- Решение Московского УФАС России от 05.06.2024 по делу № 077/06/106-7576/2024

Условия контракта, не вошедшие в структурированный вид

ч. 2 ст. 34

- Цена контракта является твердой

ч. 4 ст. 34

- Условия об ответственности сторон

ч. 11 ст. 34

- Типовые условия контрактов

п. 1 ч. 13 ст. 34

- Порядок и сроки оплаты, приемки, оформления результатов приемки

И еще некоторые условия контракта, не вошедшие в структурированный вид

ч. 23 ст. 34

- Обязанность информировать обо всех соисполнителях/субподрядчиках, заключивших договор (договоры) более чем на 10 % ЦК (ПП РФ от 04.09.2013 № 775, 1 млрд для федералов, 100 млн для остальных)

ч. 27 ст. 34

- Срок возврата поставщику денежных средств, внесенных в качестве ОИК

ч. 30 ст. 34

- Обязанность поставщика предоставить новое ОИК в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего НГ ОИК

Размер ОИК указывается вручную:

Обеспечение исполнения контракта

Требуется обеспечение исполнения контракта

Размер обеспечения исполнения контракта в %

30.00

Размер обеспечения исполнения контракта, который должен предоставить поставщик *

579 708.00

Российский рубль

Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению *

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями статьи 96 Федерального закона от

Требования к гарантии качества товара, работы, услуги

Требуется гарантия качества товара, работы, услуги

Информация о требованиях к гарантийному обслуживанию товара

Поставляемый товар должен быть обеспечен гарантией поставщика и производителя на срок не менее 12 (двенадцати) месяцев с даты подписания сторонами документа о приемке.

Требования к гарантии производителя товара

Поставляемый товар должен быть обеспечен гарантией поставщика и производителя на срок не менее 12 (двенадцати) месяцев с даты подписания сторонами документа о приемке.

Срок, на который предоставляется гарантия и (или) требования к объему предоставления гарантий качества товара, работы, услуги *

Поставляемый товар должен быть обеспечен гарантией поставщика и производителя на срок не менее 12 (двенадцати) месяцев с даты подписания сторонами документа о приемке.

Требуется обеспечение исполнения обязательств по предоставленной гарантии качества товаров, работ, услуг

Примеры ошибок заказчиков при определении размера ОИК

Запутались с казначейским сопровождением

- По условиям контракта все расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению → **должна применяться ч. 6.1 ст. 96** (ОИК в размере от 0 до 10 % НМЦК)
- **Заказчик** рассчитал размер ОИК от НМЦК, уменьшенной на размер аванса, т. е. применил п. 3 ч. 6 ст. 96 Закона № 44-ФЗ (как если бы сопровождению подлежали только авансовые платежи)

Решение ФАС России от 14.08.2023
по делу № 28/06/105-1884/2023

Забыли, что закупка для СМП, СОНКО

- По условиям извещения о закупке величина ОИК была определена в размере **5 % от ЦК**
- При направлении проекта контракта величина ОИК была определена заказчиком как **5 % от НМЦК**

Решение Тывинского УФАС России
от 15.12.2023 № 017/06/104-58/2023

**Изменение существенных
условий контракта на основании
ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ**

Ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ

- “ “ По соглашению сторон допускается изменение существенных условий контракта, заключенного до 1 января 2025 г., если при исполнении такого контракта возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется с соблюдением положений ч. 1.3-1.6 ст. 95 настоящего Федерального закона на основании решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта РФ, муниципальных нужд соответственно

Порядок внесения изменений: ОИК

Изменения осуществляются при условии предоставления поставщиком ОИК, если возникают новые обязательства, не обеспеченные ранее предоставленным ОИК, и если при определении поставщика требовалось ОИК. При этом:

- 1) размер ОИК может уменьшен (см. 7 – 7.3 ст. 96), при уменьшении ЦК заказчик пропорционально возвращает «денежное» ОИК (ч. 1.4 ст. 95)
- 2) ОИК может быть предоставлено путем внесения изменений в условия ранее предоставленной заказчику независимой гарантии;
- 3) если ОИК осуществляется путем предоставления новой независимой гарантии, ранее выданная гарантия не возвращается, взыскание по ней не производится, заказчик признается отказавшимся от своих прав по ранее предоставленной независимой гарантии, обязательство гаранта перед заказчиком по ранее предоставленной независимой гарантии прекращается с момента выдачи новой независимой гарантии;
- 4) если при увеличении цены контракта ОИК осуществляется путем внесения денежных средств, поставщик вносит на счет заказчика денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств поставщика

ч. 1.3, 1.4, 1.5 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Разъяснения Минфина России

- На основании ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ при наличии предусмотренного данной нормой решения **могут быть изменены любые существенные условия контракта, заключенного до 1 января 2023 года, если при исполнении такого контракта возникли независимые от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Обстоятельства непреодолимой силы являются одним из таких обстоятельств.**
- Ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ образует специальное основание для изменения существенных условий контракта и **не содержит ограничений пределов изменений, вносимых в условия контракта, в связи с чем размер увеличения может превышать соответствующие размеры, предусмотренные иными положениями Закона № 44-ФЗ, в частности в отношении цены контракта и срока исполнения контракта.**
- Положениями Закона № 44-ФЗ **не ограничивается возможность высших исполнительных органов государственной власти субъектов РФ предусмотреть в решении, указанном в ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ, условия его применения, в т. ч. предусматривающие необходимость выполнения сторонами контракта определенных действий, при выполнении которых допускается изменение существенных условий контракта.**

Письмо Минфина России от 12.04.2022 № 24-01-07/31697

Порядок, действующий в Забайкалье:

- Порядок подготовки и согласования **проекта решения Правительства Забайкальского края об изменении существенных условий контрактов** на закупку товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Забайкальского края, заключенных **до 1 января 2025 г.**, утвержден **постановлением Правительства Забайкальского края от 28.04.2022 № 158**
- Проект решения подготавливается заинтересованным исполнительным органом Забайкальского края в форме проекта распоряжения Правительства Забайкальского края, который вносится в Правительство Забайкальского края в порядке, предусмотренном Регламентом Правительства Забайкальского края (утв. постановлением Губернатора Забайкальского края от 16.11.2016 № 87).

К проекту решения прилагаются:

- 1) **пояснительная записка, содержащая обоснование заключения доп. соглашения с описанием не зависящих от сторон контракта обстоятельств, повлекших невозможность его исполнения, предложение об изменении существенных условий контракта и обоснование таких изменений;**
- 2) **документы, подтверждающие обстоятельства, повлекшие невозможность исполнения контракта, в т. ч. заключение об обстоятельствах непреодолимой силы, полученное в соответствии с постановлением Совета ТПП РФ от 24.06.2021 № 7-2 «Об утверждении Положения о свидетельствовании уполномоченными торгово-промышленными палатами обстоятельств непреодолимой силы по договорам (контрактам), заключенным в рамках внутрироссийской экономической деятельности» (при наличии);**
- 3) **проект дополнительного соглашения** к контракту об изменении существенных условий контракта.

Что нужно знать об этом основании для изменения условий контракта:

- сама по себе ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ не является основанием для изменения существенных условий контракта; она является лишь основанием для обращения в орган государственной власти или местного самоуправления за решением о необходимости изменения существенных условий конкретного контракта
- если исполнение контракта стало невозможным, изменение его существенных условий не является панацеей: выходом может быть и расторжение контракта
- наибольшую трудность представляет обоснование невозможности исполнения контракта без изменения его существенных условий; очень часто суды указывают, что исполнение контракта себе в убыток = предпринимательский риск, который не означает, что исполнение контракта сделалось невозможным
- изменить можно условия только неисполненного контракта в неисполненной части
- на продление сроков выполнения работ по контракту и установление/увеличение аванса разрешение выдают охотнее, чем на увеличение его цены без изменения иных существенных условий
- если ОИК представлено в виде независимой гарантии, необходимо изменить ее условия (либо предоставить новое ОИК) в соответствии с ч. 1.3 ст. 95 Закона № 44-ФЗ с учетом вносимых в существенные условия контракта изменений

Если заказчик отказывается вносить изменения, следующий шаг — ст. 451 ГК РФ

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, **договор может быть расторгнут, а в исключительных случаях*** изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- 1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- 2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
- 3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- 4) из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

*** когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.**

Вопросы, возникающие при списании неустойки

Основания для списания определяются по каждому отдельному этапу исполнения

- При решении вопроса о списании неустоек, начисленных в связи с исполнением контракта на выполнение подрядных работ, **следует учитывать специфику отношений, возникших из конкретного договора подряда, в т. ч. с учетом реализации сторонами права установить отдельные этапы его исполнения** и определить порядок взаимодействия и взаимные обязанности в связи с выполнением этапов работ. В рассматриваемом случае **условиями контракта предусмотрена этапность выполнения работ**, установлена обязанность подрядчика выполнить работы в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ и обязанность заказчика обеспечить приемку каждого отдельного этапа. Многократное согласование сторонами этапов работ и сроков их выполнения указывает на существенный характер приведенных договорных условий.
- При таких обстоятельствах **у подрядчика не имеется оснований требовать списания всех неустоек по контракту, вне зависимости от этапов его выполнения, за нарушение обязательств по которым заказчиком начислена неустойка** в связи с существенным увеличением цен на строительные ресурсы. Учитывая изложенное, **начисление неустойки по спорному контракту, а равно ее списание требует изучения обстоятельств, в которых допущено нарушение обязательства по отдельному этапу**, установления причинной связи данного нарушения и возникших обстоятельств, находящихся вне контроля подрядчика.

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 02.03.2023 по делу № А45-29082/2021

Можно ли списать неустойку в отсутствие акта сверки?

“ “ В случае если поставщик (подрядчик, исполнитель) не подтвердил наличие начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней), **принятие решения о ее списании не допускается.**

п. 7 Правил № 783

Ответчик не подтвердил начисленную и удержанную сумму неустойки, **а напротив,** и в суде первой инстанции и в суде апелляционной инстанции **возражал относительно правомерности начисления неустойки, что в силу положений п. 7 Правил № 783 исключает основания для ее списания.**

Постановление АС Поволжского округа от 29.08.2022 по делу № А55-24920/2021

ВС РФ: списание неустойки — обязанность заказчика!

- “ “ Списание или предоставление отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) ... является обязанностью заказчика, в связи с чем суд обязан проверить соблюдение требований указанной нормы. Несовержшение заказчиком действий по сверке задолженности с исполнителем не может служить основанием для неприменения правил о списании или предоставлении отсрочки.

п. 40 Обзора судебной практики, утв. Президиумом ВС РФ 28.06.2017

Пример применения:

- “ “ Доводы заказчика о том, что в материалах дела отсутствует документ, подтверждающий признание поставщиком суммы начисленной неустойки, подлежат отклонению, поскольку заказчик в нарушение п. 4 Правил не представил доказательств, свидетельствующих о принятии им мер по сверке неустойки с поставщиком путем направления последнему акта сверки, в связи с чем отсутствие акта сверки в данном случае не является основанием для неприменения Правил о списании сумм неустоек.

Постановление АС Московского округа
от 17.11.2023 по делу № А40-87437/2023

Другие примеры из судебной практики:

- Установив, что начисленная истцом **сумма неустойки не превышает 5 % от цены контракта, обязательства по контракту ответчиком исполнены в полном объеме**, суды сделали обоснованный вывод о том, что **в рассматриваемом споре подлежит применению подп. «а» п. 3 Правил, утв. ПП РФ № 783, в соответствии с которым заказчик осуществляет списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней).**

Постановление АС Северо-Кавказского округа от 20.11.2023 по делу № А32-4834/2023. См. также постановления АС Московского округа от 15.11.2023 по делу № А40-1658/2023, АС Поволжского округа от 15.11.2023 по делу № А55-4761/2023, АС Центрального округа от 15.11.2023 по делу № А83-318/2023, АС Дальневосточного округа от 29.07.2022 по делу № А51-20223/2021, АС Уральского округа от 02.08.2022 по делу № А76-50427/2020

Если контракт не был исполнен, то по общему правилу списания нет

- Отказывая в удовлетворении исковых требований заказчика о взыскании неустойки, суды исходили из наличия оснований к применению положений ПП РФ № 783 и возможности списания неустойки. **Сумма неустойки с исключением из расчета суммы уже исполненного обязательства составляет 39 000 822,57 руб. при цене контракта 1 722 896 669,90 руб., что менее 5 % от стоимости контракта.**
- Правовая оценка суда: **обязательным условием для списания неустойки является исполнение обязательств по контракту в полном объеме. На момент вынесения решения суда, товар, предусмотренный к поставке в 2021 г. в количестве 6 штук, не поставлен, в связи с чем оснований к применению положений ПП РФ № 783 и возможности списания неустойки не имеется.**

Постановление АС Московского округа от 10.11.2023 по делу № А40-211542/2022

Если контракт был расторгнут, это не препятствует списанию неустойки

- **Необходимость подписания соглашения о расторжении возникла в связи с отсутствием иного объема работ на объекте после подписания последнего акта приемки.** Следовательно, сторонами в письменной форме достигнуто соглашение об уменьшении объема работ и стоимости работ, т. е. цены контракта.
- Таким образом, к спорным правоотношениям подлежит применению положение подп. «г» п. 3 Правил № 783, в связи с чем неустойка в размере 11 515,18 руб. подлежала списанию заказчиком.

Постановление 15 ААС от 02.09.2022 по делу № А32-18084/2022. Аналогично постановление АС Дальневосточного округа от 30.10.2023 по делу № А51-19026/2022

Неустойка **уплачена** добровольно. Как теперь быть с ее списанием?

- Минздрав Ростовской начислил поставщику **неустойку в размере 619 816,18 руб., которую поставщик уплатил в добровольном порядке.**
- Суды установили, что в материалах дела содержатся доказательства исполнения поставщиком обязательств по контракту в полном объеме в 2020 году, факт поставки товара с нарушением срока поставщиком признается, при этом **размер предъявленной министерством к взысканию неустойки не превышает 5% от цены контракта.**
- **Вывод:** материалы дела свидетельствуют о наличии условий и оснований для списания с поставщика начисленной неустойки в соответствии с требованиями подп. «а» п. 3 Правил, утв. ПП РФ № 783.

Постановление АС СКО от 08.06.2022 по делу № А53-24968/2021

К счастью, так считают не все суды:

- 23 января 2023 г. заказчик получил от подрядчика письмо о том, что он готов произвести оплату неустойки и просит предоставить рассрочку оплаты — равными частями до 23 января 2023 г. и 22 февраля 2023 г.
- 24 января 2023 г. подрядчик оплатил сумму пеней в полном объеме добровольно, что подтверждается платежным поручением от 24.01.2023 № 128 на 300 555 руб. 51 коп.
- Суд апелляционной инстанции, рассмотрев материалы дела, отклоняет доводы подрядчика о необходимости списания неустойки, поскольку он добровольно оплатил неустойку, сделав невозможным применения Правил, действие которых распространяются только на неоплаченные суммы неустоек.

Постановление АС Московского округа от 08.12.2023 по делу № А40-132048/2023

Неустойка **удержана** из суммы оплаты по контракту. Как быть в этом случае?

- Заказчиком не оспаривается, что работы по Контракту в полном объеме были выполнены подрядчиком в 2020 году согласно подписанному сторонами акту приема-передачи результатов работ. Соответственно, к сложившимся между сторонами отношениям подлежат применению Правила, утв. ПП РФ № 783.
- **Довод заказчика о состоявшейся уплате неустойки не влияет на право подрядчика ее взыскать, поскольку в добровольном порядке подрядчик неустойку не уплачивал. Удержание неустойки произведено заказчиком при наличии заявления исполнителя о согласии с ее начислением, вопреки Правилам, утв. ПП РФ № 783 [при наличии согласия с начислением неустойки, размер которой < 5 % ЦК, такая неустойка подлежит списанию].**

Постановление АС СЗО от 07.04.2021 по делу № А21-5708/2020

Если контракт не исполнен по объективным причинам → списание

- Исполнителем направлена на рассмотрение заказчику проектная документация с сопроводительным письмом от 8 апреля 2022 г., в котором в связи со сложившейся политической и экономической ситуацией, влияющей на отрасль проектирования дорожных объектов, исполнитель сообщил, что имеются затруднения в замене материалов иностранного производства на отечественные аналоги, а также внесение изменений в технологию производства работ при их применении. Кроме того, в связи с применением в данном объекте технологии информационного моделирования использовалось иностранное ПО, которое заблокировано правообладателем в части покупки и продления лицензий, в результате указанных действий в настоящий момент выгрузка запроектированного мостового сооружения в системе информационного моделирования (BIM-модель) не представляется возможной.
- Правовая оценка суда: выполнение контракта затруднено в связи со сложившейся политической и экономической ситуацией, влияющей на отрасль проектирования дорожных объектов, о чем исполнитель известил заказчика. Довод о том, что обязательства по контракту не исполнены в полном объеме, отклоняется, поскольку неисполнение контракта в полном объеме на момент рассмотрения спора не связано с неисправностью исполнителя, а вызвано длительностью согласования проектной документации в ФГБУ «Росдортехнология», ФКУ «Центрдорразвития» и в Федеральном дорожном агентстве.

Постановление АС Уральского округа от 02.10.2023 по делу № А50-20624/2022

Даже если причины объективны, условия контракта должны быть выполнены

- Отказывая истцу во взыскании неустойки, суды применили положения ст. ст. 330, 401 ГК РФ и пришли к выводу об отсутствии оснований для применения ответственности, поскольку неисполнение условий договора о поставке вызвано обстоятельствами непреодолимой силы — введением в отношении Российской Федерации санкций, которые привели к отсутствию необходимых комплектующих для производства автомобилей и приостановке работы заводов по производству автомобилей. **Поставщик лишен возможности изготовить автомобили, а также осуществить поставку автомобилей, поскольку запрет на поставку автомобилей в Российскую Федерацию действует в отношении всех физических и юридических лиц РФ.**
- В настоящем случае контракт не был исполнен, в связи с чем оснований для применения норм о списании неустойки не имелось. **Судами сделан вывод о наличии оснований для освобождения ООО от ответственности ввиду наличия форс-мажорных обстоятельств.**
- Между тем, судами не принято во внимание, что **контрактом предусмотрены условия освобождения от ответственности ввиду форс-мажорных обстоятельств, к которым относится 10-дневный срок уведомления о наступлении таких обстоятельств и документальное удостоверение их наступления, выданное полномочными органами государственной власти РФ. При отсутствии такого документа сторона вправе не принимать наступление форс-мажорных обстоятельств.** Таким образом, единственным подтверждением наступления обстоятельства непреодолимой силы является Сертификат ТПП. **Поставщик такой документ не представил. Условия госконтракта им не соблюдены, оснований для списания нет.**

Случаи, когда требуется контракт, выполненный без взыскания неустойки

Ч. 3 ст. 37 Закона № 44-ФЗ: к информации, подтверждающей добросовестность УЗ, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов и подтверждающая исполнение таким УЗ в течение 3 лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к нему неустоек (штрафов, пеней).

Ч. 8.1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ: УЗ, с которым заключается контракт по результатам закупки, участниками которой могли быть только СМП, СОНКО, освобождается от предоставления ОИК и ОГО в случае предоставления информации из реестра контрактов, подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к нему неустоек (штрафов, пеней).

Контракт, по которому неустойка была списана, не считается исполненным без неустойки и не может предоставляться в подтверждение добросовестности в рамках ч. 3 ст. 37 и ч. 8 ст. 96 Закона № 44-ФЗ
(письмо Минфина России от 25.01.2024 № 24-06-06/5682)

Процедура одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта

Право заказчика на односторонний отказ от исполнения контракта

“ Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

ФАС: ОО возможен только в случае нарушений со стороны исполнителя

- Принятие решения об ОО **допускается исключительно в связи с существенным нарушением условий контракта.**
- При отсутствии основания для расторжения контракта (неисполнение / ненадлежащее исполнение обязательств по контракту) сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) не подлежат включению в РНП, а **действия заказчика, принявшего решение об одностороннем отказе от исполнения контракта** в нарушение положений ч. 8, 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, **содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ**

Нормы ГК РФ, позволяющие ОО без какой-либо вины исполнителя

- Заказчик вправе **в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора подряда.** При этом он должен уплатить подрядчику стоимость выполненной работы и возместить убытки, которые повлечет расторжение контракта, в пределах разницы между ценой контракта и суммой, выплаченной за выполненную работу

ст. 717 ГК РФ

- Заказчик вправе **отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов**

п. 1 ст. 782 ГК РФ

Если нарушений нет, ОО незаконен

- В решении об ОО заказчик сослался на п. 1 ст. 416 ГК РФ, согласно которому **обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана наступившим после возникновения обязательства обстоятельством**, за которое ни одна из сторон не отвечает.
- **Правовая оценка УФАС:** принятии решения об ОО заказчиком не было выявлено ни одного основания недобросовестного поведения подрядчика. **Ни ГК РФ, ни Закон № 44-ФЗ не содержат такого основания для принятия решения об ОО, как «возникновение обстоятельств, не зависящих от воли сторон и препятствующих дальнейшему исполнению контракта».** При этом ссылка на п. 1 ст. 416 ГК РФ некорректна, т. к. на дату заключения контракта заказчик уже обладал информацией о предполагаемой дате сноса домов, т. е. **это обстоятельство достоверно было известно ему до возникновения обязательства**

Решение Архангельского УФАС России от 21.02.2023 № 029/06/104-108/2023 (оставлено в силе постановлением Четырнадцатого ААС от 09.10.2023 по делу № А05-2513/2023)

Ссылаться нужно на релевантные нормы!

- Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта содержит указание на нарушение исполнителем п. 1 и 2 ст. 523 ГК РФ.
- Вместе с тем **ст. 523 ГК РФ устанавливает основания для одностороннего отказа от исполнения договора поставки, в то время как заключенный между сторонами спорный государственный контракт является договором возмездного оказания услуг.**
- Необходимо также отметить, что **соблюдение исполнителем требований трудового законодательства не входит в предмет контроля заказчика при исполнении заключенного контракта.**
- Действия заказчика, принявшего решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в нарушение положений ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ.

Стадии одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта

Принятие решения об ОО от исполнения контракта



Информирование поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении



В зависимости от того, устранены ли причины ОО:

Вступление решения об ОО в силу

Отмена не вступившего в силу решения об ОО

Решение должно быть очень конкретным

- Суды обоснованно отметили размытость формулировок, которые заказчик использовал при составлении решения об ОО. В частности, в нем не указывается на конкретные недоработки со стороны подрядчика, а приводится лишь ссылка на нарушение определенного срока исполнения взятых на себя обязательств и на неисполнение таких обязательств в принципе. Решение об ОО должно полно и детально раскрывать причины отказа заказчика от исполнения государственного контракта с тем, чтобы предоставить участнику возможность в максимально короткие сроки устранить нарушения.
- Такие действия заказчика недопустимы еще и потому, что в контексте ч. 14 ст. 95 Закона № 44-ФЗ участник закупки имеет безусловное право на устранение выявленных заказчиком в его действиях нарушений с последующей отменой последним такого решения и, как следствие, исключением возможности применения к нему мер публично-правовой ответственности.

Постановление АС Московского округа от 13.03.2020 по делу № А40-71788/2019

Решение должно быть мотивированным

- В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для ООО от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.
- Таким образом, уведомление о расторжении контракта должно содержать основания отказа заказчика от исполнения контракта, предусмотренные ГК РФ, что само по себе означает указание конкретных норм права, предусмотренных законодателем в ГК РФ об одностороннем отказе от исполнения контракта. В данном же случае материалы дела свидетельствуют о том, что ответчик не основывался на нормах права при одностороннем отказе от исполнения государственного контракта.
- **Вывод суда:** заказчик не доказал наличие обстоятельств и правовых оснований для одностороннего расторжения государственного контракта, в связи с чем односторонний отказ заказчика от исполнения контракта признан незаконным.

Постановление АС Московского округа от 15.02.2017 по делу № А40-83470/15

Порядок ОО, если контракт заключен по итогам эл. процедуры

- Заказчик с использованием ЕИС формирует решение об ОО, подписывает его усиленной ЭП лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в ЕИС
- Решение об ОО не позднее одного часа с момента его размещения в ЕИС автоматически с использованием ЕИС направляется поставщику. Решение считается поступившим поставщику в день поступления в соответствии с часовой зоной, в которой он расположен
- Направление решения об ОО считается надлежащим уведомлением поставщика об ОО. Датой такого надлежащего уведомления считается дата поступления поставщику решения об ОО
- Чтобы отменить не вступившее в силу решение об ОО, заказчик формирует в ЕИС **извещение об отмене решения об ОО** в срок не позднее одного дня, следующего за днем отмены решения об ОО

Порядок ОО (закрытые конкурсы и аукционы, закупки у ЕП)

- Решение заказчика об ОО от исполнения контракта передается лицу, имеющему право действовать от имени ППИ, **лично под расписку или направляется ему по адресу, указанному в контракте**. Выполнение заказчиком этих требований = надлежащее уведомление ППИ об ОО от исполнения контракта.
- Датой надлежащего уведомления считается:
 - **дата, указанная уполномоченным лицом поставщика в расписке** о получении решения заказчика об ОО, если такое решение передавалось ему лично под расписку;
 - **дата получения заказчиком подтверждения о вручении ППИ заказного письма с решением об ОО либо информации об отсутствии ППИ** по указанному в контракте адресу **или о возврате письма по истечении срока хранения**.

Порядок ОО (закрытые конкурсы и аукционы, закупки у ЕП)

- Чтобы отменить не вступившее в силу решение об ОО, заказчику нужно будет передать уведомление об этом лицу, имеющему право действовать от имени поставщика.
- Уведомление об отмене решения об ОО может быть передано поставщику лично под расписку либо направлено по адресу, указанному в контракте, в срок не позднее трех рабочих дней, следующих за днем отмены решения об ОО.
- **Контракт со следующим участником** конкурентной процедуры, результатом которой был расторгнутый контракт (ч. 17.1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ), в данном случае будет заключаться **в порядке, предусмотренном для заключения «бумажного» контракта по результатам проведения закрытого конкурса.**

ч. 14.2, 17.2 ст. 95 Закона № 44-ФЗ в ред. Закона № 360-ФЗ

Пример процедурного нарушения

- 06.07.2022 заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.
- Вместе с тем согласно сведениям в ЕИС решение заказчика размещено 21.07.2022, тогда как согласно обращению заказчика датой расторжения контракта является 19.07.2022.
- Таким образом, решение о расторжении контракта размещено в ЕИС уже после истечения сроков для его оспаривания, что лишило исполнителя возможности реагирования и устранения недостатков указанных в решении, равно как и возможности обжалования такого решения и приведения соответствующих возражений.
- Указанное нарушение содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ.

Решение Приморского УФАС России от 28.07.2022 № 25-188/04-2022

Вступление в силу решения об ОО

- Решение заказчика об ОО от исполнения контракта **вступает в силу через 10 дней с даты надлежащего уведомления заказчиком ППИ об ОО от исполнения контракта** (ч. 13 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).
- На 11-й день с даты надлежащего уведомления заказчиком ППИ об ОО от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.
- Если **последний день 10-дневного срока**, в рамках которого поставщик может устранить нарушения контракта, **приходится на нерабочий день**, то в соответствии со ст. 193 ГК РФ **днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день** (письмо ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18)
- Если решение заказчика об ОО **размещено до истечения 10-дневного срока**, который исчисляется с даты получения заказчиком подтверждения о вручении ППИ указанного уведомления, **УФАС отказывает во включении в РНП сведений в отношении ППИ** (Определение ВС РФ от 12.09.2016 № 308-КГ16-11459 по делу № А63-10914/2015)

Основания для отказа во включении в РНП

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством РФ и иными НПА о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об ОО от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в ЕИС
- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта
- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:
 - принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;
 - надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в т. ч. в связи с мобилизацией в РФ, введением санкций и/или мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и/или мер ограничительного характера в отношении заказчика

Преждевременный отказ → возмещение убытков поставщику

- **Факты:** на дату рассмотрения обращения заказчика в УФАС решение об ОО от исполнения контракта не вступило в силу и у поставщика не истек срок для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об ОО. Обращение заказчика в УФАС с заявлением о включении поставщика в РНП являлось преждевременным.
- **Вывод суда:** действия заказчика по одностороннему отказу от исполнения контракта при отсутствии доказательств существенного нарушения подрядчиком условий контракта не могут быть признаны правомерными, при этом указанные действия повлекли необоснованные расходы поставщика на оплату услуг по представлению интересов в УФАС. У заказчика не имелось достаточных признаков для возникновения у него права (обязанности) на обращение в УФАС в отношении ответчика. Суд удовлетворил требования о взыскании с заказчика понесенных поставщиком расходов (убытков) в размере 30 000 руб.

Обязанность заказчика отменить не вступившее в силу решение об ОО

- “ “ Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с ч. 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

ч. 14 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Заказчик обязан дать шанс на исправление!

- На заседании Комиссии УФАС представитель заказчика пояснил, что не посчитал нужным предоставить подрядчику необходимую документацию для прохождения государственной экспертизы, т. к. ранее им уже было получено отрицательное заключение в отношении подготовленной проектной документации.
- Правовая оценка УФАС: подрядчик был лишен возможности устранить нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта. Заказчиком нарушена ч. 14 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, его действия должны быть квалифицированы в соответствии с ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ, а сведения о подрядчике включению в РНП не подлежат.

Решение Новосибирского УФАС России от 24.05.2023 № РНП-54-192. См. также решения ФАС России от 13.02.2024 по делу № 24/44/104/57, от 07.02.2024 по делу № 24/44/104/54, Красноярского УФАС России от 05.02.2024 № 024/10/104-216/2024



Успешных закупок!

Вопросы автору:

