

ОБЗОР СУЩЕСТВЕННЫХ УСЛОВИЙ КОНТРАКТА НА ПОСТАВКУ ТОВАРОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД

Вощенко Роман Владиславович

магистрант

Научный руководитель **Е.В. Косенко**

Кандидат юридических наук, доцент

Саратовская государственная юридическая академия, г. Саратова

Аннотация. Для правомерного и эффективного осуществления закупки – государственному (муниципальному) заказчику необходимо ответственно подойти к процессу заключения контракта на поставку товаров, работ, услуг для государственных (муниципальных) нужд. Важное значение приобретает своевременное определение существенных условий будущего контракта и включение их в текст соглашения. В статье описаны какие из условий государственного контракта являются существенными.

Ключевые слова: поставка товаров, государственный контракт, правовое регулирование, существенные условия контракта.

С 2014 года законодательные и исполнительные органы государственной власти постепенно разрабатывают правовые акты, которые дополняют Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 44-ФЗ).

При осуществлении закупки необходимо учитывать большое количество правовых тонкостей, чтобы заключить контракт и получить исполнение, которое бы соответствовало целям государственной или муниципальной закупки, а также не допустить нарушений законодательства. Одной из задач становится создание удобной для сторон (поставщик и заказчик) процедуры составления и заключения контракта. Для реализации этой задачи Правительством РФ утверждены - правила разработки типовых контрактов (условия типовых контрактов), которые впоследствии после утверждения должны быть размещены в единой информационной системе. Теперь заказчик может использовать универсальные типовые условия при составлении госконтракта для закупки всех видов товаров, работ, услуг, качественные и технические характеристики которых соответствуют стандартным показателям и значениям. [3]

В рамках постановления Правительства РФ от 02.07.2014 № 606 выделяют типовые условия контрактов и типовые контракты. Типовые контракты, типовые условия контрактов

для закупки товаров, работ, услуг разрабатываются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, и утверждаются нормативными правовыми актами ответственных органов.

Типовые условия контракта разрабатываются в отношении отдельных условий гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), заключаемого от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарным предприятием либо иным юридическим лицом в соответствии с Законом 44-ФЗ.

Проекты типовых контрактов, типовых условий контрактов состоят из следующих частей:

- а) постоянная часть, не подлежащая изменению при применении в конкретной закупке;
- б) переменная часть, предусматривающая возможность выбора одного или нескольких вариантов условий (данных) из предлагаемого исчерпывающего перечня таких вариантов условий (данных), определенных ответственным органом в типовом контракте, типовых условиях контрактов, а также возможность внесения информации об условиях (данных) конкретной закупки, содержании таких условий (данных) и порядке определения такого содержания.

В связи с этим, важно понять - какие условия контракта являются существенными, потому что именно они подтверждают правомерность заключения этого контракта для сторон и его действительность.

В рамках Закона 44-ФЗ заключаются гражданско-правовые договоры (государственные контракты, контракты):

1. купли-продажи (в виде договора поставки, энергоснабжения, контрактации (купля - продажа сельхозпродукции), в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества;
2. на выполнение подрядных работ (строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы);
3. на оказание услуг (медицинские, образовательные и т.д.).

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) осуществляет правовое регулирование вышеуказанных договоров. Закон 44-ФЗ является специальным по отношению к положениям ГК РФ, его нормы имеют приоритет в регулировании правоотношений по закупке товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд. Таким образом, нормы

Гражданского кодекса РФ применяются к контрактам, заключаемым в соответствии с Законом 44-ФЗ, поскольку иное не предусмотрено нормами этого Закона (аналогичные разъяснения даны в ответе на вопрос № 81 приложения к письму Минэкономразвития России от 30.09.2014 № Д28И-1889). [5]

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ для заключения договора необходимо достижение соглашения сторон по всем его существенным условиям. Существенными условиями договора являются - о предмете договора, условия, которые прямо названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Также есть условия обычные - те, которые предусмотрены действующим законодательством и вступают в силу помимо воли сторон; случайные - те, которые изменяют или дополняют обычные условия.

В статье 526 ГК РФ дается понятие государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд: это гражданско-правовой договор о возмездной передаче поставщиком товаров государственному заказчику (покупателю) или иному указанному им лицу. Он является видом договора купли-продажи - договором поставки. Существенными условиями такого контракта (договора) являются предмет и срок (см. ч.2 ст. 34 Закона 44-ФЗ).

Исходя из формулировок Закона 44-ФЗ, а именно ч. 2, 4, 13 ст. 34, существенными условиями контракта следует признавать также: условие о цене, порядке и сроках оплаты товара; условие об ответственности поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного государственным (муниципальным) контрактом; условие о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара.

Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) (далее - контрагент), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, когда в соответствии Законом 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении контрагента, документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. Фактически это исключение касается только заключения контракта с единственным контрагентом. Это видно и из того, что указанное общее требование продублировано в нормах, касающихся заключения контрактов по итогам конкурентных способов закупки (процедур определения контрагента) (см. ч.ч. 1, 5 ст. 54, ч.ч. 2, 6 ст. 70, ч.ч. 11, 14 ст. 78, ч. 17 ст. 83, ч. 4 ст. 91 Закона 44-ФЗ). Заключение контракта с нарушением объявленных условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым в соответствии с

Законом 44-ФЗ заключается контракт, влечет административную ответственность, предусмотренную ч. 1, ч. 2 ст. 7.32 КоАП РФ.

Таким образом, получается, что требование о кратком изложении условий контракта, предусмотренное при формировании извещения об осуществлении закупки (п.2 ст. 42 Закона 44-ФЗ) либо документации о закупке (в силу ч. 1 ст. 50, ч. 5 ст. 56, ч. 3 ст. 57, ч. 1 ст. 64, п. 1 ч. 6 ст. 83, ч. 2 ст. 85, ч. 1 ст. 87 Закона 44-ФЗ) - содержит существенные условия будущего контракта, а именно:

1) наименование и описание объекта закупки (предмет контракта) с учетом требований, предусмотренных ст. 33 Закона 44-ФЗ. Предмет должен быть описан максимально объективно, и при необходимости содержать указания на функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики. В описание нельзя включать сведения о товарных знаках, знаках обслуживания, фирменных наименованиях и иных способах идентификации конкретного товара или производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупок. Исключение возможно только в случае, если не имеется другого способа обеспечить более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Описание объекта закупки должно по возможности содержать стандартные показатели, условные обозначения и терминологию, касающуюся его технических и качественных характеристик, которые установлены в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством о техническом регулировании. Кроме того, документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие приобретаемых товаров (работы, услуги) потребностям заказчика. В ней указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Полагаем, что соблюдение этого условия будет на практике весьма проблематично по причине точных совпадений в описании того или иного вида товаров. Например, элементы питания (батарейки) дорогих и дешевых видов абсолютно идентичны по описанию в сертификатах. Аналогично ситуация складывается и по другим видам товаров. А так как заказчик (покупатель) обязан приобретать наиболее выгодный по цене товар, то очевидно, что покупать придется именно самый дешевый, как предположение - менее качественный.

2) количество товара, являющегося предметом контракта, либо, объем работ или услуг, подлежащих выполнению или оказанию по контракту;

3) место доставки товара, являющегося предметом контракта, место выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта;

4) сроки поставки товара или завершения работы, оказания услуг, либо соответствующий график поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

5) цена контракта (указывается на начальную (максимальную) цену контракта, далее - НМЦК).

Важно отметить, что ст. 34 Закона 44-ФЗ указывает на необходимость включения в любой контракт следующих обязательных условий:

- о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги (ч. 13 ст. 34 Закона 44-ФЗ). Здесь целесообразно указать, как именно будет осуществляться оплата (счет, банк). Сроки допустимо связать с моментом исполнения договора и возможно указать, что оплата будет производиться через определенное количество дней после выполнения поставщиком своих обязательств;
- о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки (ч. 13 ст. 34 Закона 44-ФЗ); Здесь целесообразно предусмотреть акт приема-передачи либо иной способ приемки (проставление подписи уполномоченного лица на накладной или других документах приемки, отправление электронного письма и другие); в указанной части целесообразно придерживаться положений нормы статьи 94 Закона 44-ФЗ «Особенности исполнения контракта»;
- об ответственности заказчика и контрагента (ч. 4 ст. 34 Закона 44-ФЗ), фактически здесь речь идет о ряде условий - об ответственности заказчика и об ответственности контрагента, причем за разные нарушения условий контракта. Условие контракта об ответственности представляет собой условие о штрафе и о пени. При этом пени начисляются за просрочку исполнения, а штрафы - за все иные нарушения контракта: штраф - это фиксированная сумма, которая определяется согласно постановлению Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042. [4]
пени начисляются согласно ч. 5 статьи 34 Закона 44-ФЗ: заказчику - 1/300 действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы

Заметим, что согласно постановлению Правительства РФ № 1042 по самым распространенным контрактам на сумму до 3-х миллионов рублей сумма штрафа:

- за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за

исключением просрочки исполнения обязательств для поставщика составит 300 тысяч рублей (в 3 раза выше, чем для заказчика),

- за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа составит 1000 рублей,
- за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа составит 1000 рублей.

При этом, общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, и за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Также согласно ст. 34 Закона 44-ФЗ некоторые условия обязательно включаются в отдельные категории контрактов:

- условие об обязанности контрагента предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших с ним договор или договоры, цена которого или общая цена которых превышает 10% цены контракта, включается в контракт НМЦК которого превышает размер, установленный Правительством РФ (ч. 23 ст. 34 Закона 44-ФЗ);
- условие о банковском сопровождении контракта включается в контракт в случаях, установленных в соответствии со ст. 35 Закона 44-ФЗ (ч. 26 ст. 34 Закона 44-ФЗ);
- условие о сроках возврата заказчиком контрагенту денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется контрагентом (ч. 27 ст. 34 Закона 44-ФЗ). По общему правилу, установленному ч. 1 ст. 96 Закона 44-ФЗ, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта, однако из этого правила ч. 2 и 8 ст. 96 Закона 44-ФЗ установлены исключения, в том числе случаи, когда требование об обеспечении исполнения контракта само по себе является условием договора, включаемым по усмотрению заказчика;

По усмотрению заказчика в контракт включаются условия:

- о гарантиях качества товаров, работ, услуг (ч. 4 ст. 33 Закона 44-ФЗ);
- о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта. Требования к содержанию этого условия вытекают из ч.ч. 8 - 26 ст. 95 Закона 44-ФЗ (ч. 14 ст. 34 Закона).

Таким образом, для правомерного заключения контракта, в него необходимо включить точные формулировки всех условий, которые были оговорены на первоначальных этапах

подготовки. Соответственно запрещено отступать от первоначальных условий, разработанных заказчиком при определении поставщика (подрядчика, исполнителя). Единственное исключение: при заключении контракта заказчик по согласованию с участником закупки, с которым в соответствии с Законом 44-ФЗ заключается контракт, может увеличить количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной таким участником, и НМЦК (ценой лота), если это право заказчика предусмотрено документацией о закупке. Следовательно, целесообразно право на увеличение количества поставляемого товара сразу предусмотреть в документации о закупке (конкурс, запрос предложений, аукцион).

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 23.05.2018) // Собрание законодательства РФ, 1996, № 5, ст. 410.
2. Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // Собрание законодательства РФ, 2013, № 14, ст.1652.
3. Постановление Правительства РФ от 02.07.2014 № 606 (ред. от 30.05.2017) «О порядке разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также о случаях и условиях их применения» (вместе с «Правилами разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов») // Собрание законодательства РФ, 2014, № 28, ст. 4053.
4. Постановление Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» // Собрание законодательства РФ, 2017, № 36, ст. 5458.
5. Письмо Минэкономразвития России от 30.09.2014 № Д28И-1889.
6. Абрамова Е.Н., Арсланов К.М., Байгушева Ю.В. и др. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая: учебно-практический комментарий / под ред. д.ю.н., проф. А.П. Сергеева. - 2-е изд., перераб. и доп. – «Проспект», 2016.