

Богданов Степан Александрович

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, международное частное право

Существенные условия контракта в сфере государственных закупок

Аннотация. В статье исследуются существенные условия контракта в сфере государственных закупок в Российской Федерации, проведен анализ обязательных условий контракта и условий, включение которых происходит в определенных случаях, определены отличия контракт в сфере государственных закупок от других гражданско-правовых договоров.

Ключевые слова: контрактная система, существенные условия контракта, договор поставки, поставщик.

Гражданским Кодексом РФ п. 1 статьей 432 устанавливается, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора [1]. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые 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. Закон о контрактной системе не содержит понятия существенных условий контракта. Однако положения данного закона определяют обязательные для включения условия.

В пункте 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [2] определяется, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении

закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт. В тоже время законом также предусмотрены случаи, не предусматривающие размещения извещения, документации о закупки и заявки, это относится в большей части к заключению контрактов с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Выделяются следующие обязательные условия контракта: условия, содержащиеся в извещении о закупке в соответствии со ст. 42 Закона о Контрактной системе; условия в соответствии со ст. 34 Закона о Контрактной системе; условия в соответствии со ст. 96 Закона о Контрактной системе

Пункт 2 статьи 42 Закона о контрактной системе указывает, что в извещении должно содержаться, если иное не предусмотрено указанным законом, помимо прочего, краткое изложение условий контракта, содержащее: наименование и описание объекта закупки. Статья 33 Закона о контрактной системе предусматривает требования к наименованию и описанию товаров (работ, услуг); количество товара (объем работ и услуг); место поставки товара (выполнения работ, оказания услуг); сроки поставки товара, или график выполнения работ, оказания услуг.

Помимо данных условий, статья 34 Закона о контрактной системе определяет перечень обязательных условий, включаемых в контракт, а именно: цена контракта; порядок и срок оплаты; условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому и физическому лицу; порядок и срок осуществления приемки; условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя). Цена контракта. В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством РФ, указываются

ориентировочное значение цены, либо формула цены и максимальное значение цены, установленные заказчиком в документации о закупке.

Важно отметить, что цена контракта будет определяться на основании предложения, сделанного участником торгов, который в последствии стал победителем, но при этом окончательная цена контракта не может превысить НМЦК, указанную в документации о закупке. Это отражено в части 1 статьи 54, части 2 статьи 83.2, части 14 статьи 78, части 17 статьи 83 Закона о контрактной системе.

Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной поставщиком (подрядчиком, исполнителем) вне зависимости от вида применяемой им системы налогообложения. Об этом свидетельствуют письма Министерства экономического развития РФ от 20.11.2014 № Д28-2549 [5] и от 19.01.2017 № Д28и-220 [9] и Министерства финансов РФ от 29.08.2014 № 02-02-09/43300. Так цена контракта «должна включать все налоги и сборы, все затраты, издержки и иные расходы поставщика, в том числе сопутствующие, связанные с исполнением контракта».

Как и у заказчиков, так и у поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на практике возникают вопросы об учете налога на добавленную стоимость (далее НДС) при определении цены контракта.

Помимо обязательных для включения в контракт условий, существуют условия, предусмотренные статьей 34 Закона о контрактной системе, включение которых происходит в определенных случаях.

Таковыми условиями являются:

1. Условие о графике исполнения контракта в случае, если он заключается на срок более трех лет и его цена превышает 100 миллионов рублей.

2. Дополнительные условия, решение о включении в контракт которых принято Правительством РФ в отношении конкретной закупки.

3. Условие об обязанности поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставить информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, с

которыми им заключен договор или договоры, цена которого или общая цена которых составляет более чем 10% цены контракта. Это условие включается, если НМЦК заключаемого контракта в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04.09.2013 № 775 [3] превышает 1 миллиард рублей при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд и 100 миллионов рублей при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта РФ и муниципальных нужд.

4. Условие о банковском сопровождении контракта в случаях, предусмотренных законом. Данное условие включается в случаях, определенных Правительством РФ, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, муниципального образования. Такие случаи устанавливаются Постановлением Правительства РФ от 20.09.2014 № 963 «Об осуществлении банковского сопровождения контрактов» [4].

Также заказчиком также могут быть включены следующие условия, не относящиеся к обязательным, а именно: условие о гарантийном сроке и (или) объеме предоставления гарантий качества товара (работы, услуги); о гарантийном обслуживании; о расходах на эксплуатацию товара; об обязательном монтаже и наладке товара; об обучении лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара; условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта.

Данные условия указываются в контракте по усмотрению заказчика. Помимо этих условий также существуют условия необходимые для включения в контракт в зависимости от предмета контракта, а именно является ли это поставка товара, выполнение работ или оказание услуг.

© Так при заключении контракта на поставку товара подлежит включению: сведения о количестве и месте доставки товара; условие о сроке поставки товара. Данное условие судами может трактоваться как существенное в соответствии со статьей 506 ГК РФ; требования к качественным, техническим и функциональным характеристикам товара; требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантии качества, к гарантийному

обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также требование к осуществлению его монтажа и наладки (при наличии данного требования в технической документации на товар), если осуществляется закупка машин и оборудования; требование к состоянию товара, а именно является ли он новым, или уже был в употреблении, а также был ли отремонтирован; условие о соответствии товара изображению, если данное требование было установлено в документации о закупке; при закупке лекарственных средств указывается их международное непатентованное название, или химическое, группировочное наименование при их отсутствии. При заключении контракта на выполнение подрядных работ включаются следующие условия: место выполнения работы; срок завершения работы; требование к качественным, техническим и функциональным характеристикам работ.

Помимо вышеперечисленных условий, заказчиком также может быть предусмотрено условие о возможности скорректировать смету. При этом цена контракта не должна быть изменена. Так в письме Министерства экономического развития РФ от 22.01.2015 № Д28и-101 указывается, что «заказчик вправе предусмотреть возможность перераспределить стоимость отдельных статей сметного расчета и скорректировать стоимость отдельных конструктивных элементов при расчете за выполненные работы в пределах цены контракта» [6]. Заключая контракт на оказание услуг заказчиком также включается следующее: место оказания услуг; требования к качественным, техническим и функциональным характеристикам услуг; график оказания услуг. В том числе законодательством о закупках также предусматривается обязательное включение ИКЗ, источника финансирования и реквизитов сторон.

На обязательное включение в контракт источника финансирования указывают письма Министерства экономического развития РФ, так в письме от 28.09.2016 № Д28и-2634 указывается, что «источник финансирования является существенным условием контракта» [8]. Однако на наш взгляд – это мнение достаточно спорно, поскольку при рассмотрении данного вопроса необходимо

также руководствоваться положениями ГК РФ. Так из системного анализа статей ГК РФ можно сделать вывод, что к существенным условиям источник финансирования не относится. По мнению Е.П. Кочаненко, «по своей сути оно является лишь информационным сообщением, так как не влияет на права и обязанности сторон, даже с учетом того, что его включение в контракт обязательно в силу закона» [10]. Судебная практика по данному вопросу весьма разнообразна, однако в целом можно считать, что не указание, или изменение по соглашению сторон источника финансирования может быть признано нарушением норм законодательства о закупках. На практике этот вопрос является достаточно проблематичным, так как заказчики при исполнении контракта могут столкнуться с различными ситуациями, в соответствии с которыми изменение данного условия является необходимым.

Об обязательном включении в контракт идентификационного кода закупки (далее ИКЗ) указывает письмо Министерства экономического развития РФ от 10.03.2016 № Д28и-623 [7]. Стоит отметить, что его включение необходимо как в контрактах, заключенных по итогам проведения конкурентных процедур, так заключенных с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем). В тоже время стоит отметить, что содержащийся в контракте ИКЗ должен соответствовать ИКЗ, указанному в плане-графике закупок. Реквизиты сторон, также должны быть обязательно включены в контракт. Информация из единого государственного реестра юридических лиц и учредительные документы юридического лица, с которым заключается контракт, определяют его наименование, адрес и место нахождения. Его банковские реквизиты также никак не зависят от заказчика, за исключением случаев, когда предусмотрено банковское сопровождение контракта. Так К.С. Калиниченко считает, что «ИКЗ и реквизиты сторон – это данные, не требующие согласования сторон, и по своему существу условиями контракта не являются. Их отсутствие или неправильное указание в договоре не может свидетельствовать о его недействительности или незаключенности, равно как и

их изменение либо дополнение ими договора не может быть признано изменением его условий».

Изученный материал позволяет выделить, что перечень обязательных для включения в контракт условий, отраженный в Законе о контрактной системе, во многом отличает контракт от других гражданско-правовых договоров. Все условия контракта можно разделить на следующие группы: условия, включаемые во все контракты; условия, включаемые в контракт в определенных случаях; условия, включаемые в контракт по решению заказчика; условия, включаемые в отдельные виды контрактов.

Существуют исключения, когда могут не применяться требования об обязательных условиях контракта. Это касается заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

На практике заказчики до сих пор нарушают законодательство о контрактной системе включая или не включая те или иные условия в контракт.

Литература

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 08.07.2021 № 33-П) [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

2. Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (изменения от 02.07.2021 № 351-ФЗ) [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

3. Постановление Правительства РФ от 4 сентября 2013 г. № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

4. Постановление Правительства РФ от 20.09.2014 № 963 (ред. от 20.09.2018) «Об осуществлении банковского сопровождения контрактов» (вместе с «Правилами осуществления банковского сопровождения контрактов») [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

5. Письмо Министерства экономического развития РФ от 20.11.2014 № Д28-2549 «О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ» [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

6. Письмо Министерства экономического развития РФ от 22 января 2015 г. № Д28и-101 «О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ» [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

7. Письмо Министерства экономического развития РФ от 10 марта 2016 г. № Д28и-623 «О разъяснении положений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

8. Письмо Министерства экономического развития РФ от 28.09.2016 № Д28и-2634 «О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ» [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

9. Письмо Министерства экономического развития РФ от 19 января 2017 г. № Д28и-220 «О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ» [Электронный ресурс] // Режим доступа: consultant.ru (дата обращения: 29.06.2020).

10. Кочаненко Е.П. Болевые точки контрактной системы: опыт аудита закупок // Законодательство и экономика. 2017. № 3.