

ГОСУДАРСТВЕННЫМИ (МУНИЦИПАЛЬНЫМИ) КОНТРАКТАМИ: ЗАКЛЮЧЕНИЕ, ИСПОЛНЕНИЕ КОНТРАКТА, ПРИЕМКА И ЭКСПЕРТИЗА».

По федеральному закону от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Лектор: Акопян Аргам Паркевович – руководитель осуществления нетиповых закупок Главного управления организации торгов Самарской области

ЗАКЛЮЧЕНИЕ КОНТРАКТА

По результатам электронной закупки контракт заключается с ее победителем, а если он уклоняется от подписания, со следующим участником.

В конкурсе или аукционе контракт можно заключить не раньше 10 дней с даты размещения в ЕИС, а после проведения запроса котировок в электронной форме или запроса предложений не раньше 7 дней. Эта пауза нужна, чтобы было время оспорить результаты закупки, если у других участников есть на это причины.

СРОКИ ПОДПИСАНИЯ

5 дней после публикации
итогового протокола

Заказчик размещает
в ЕИС и на ЭТП
проект контракта
без своей
подписи. Конкретные
данные берут
из извещения
и предложения
победителя.

5 дней
с даты
размещения
проекта
контракта

У победителя два варианта:

1. Подписать электронной подписью проект контракта на ЭТП и приложить документы, подтверждающие обеспечение контракта, если было такое требование.

Если цена была снижена больше чем на 25%, то 1,5 обеспечение или информацию о трех госконтрактах, исполненных без нареканий (в соответствии с антидемпинговыми мерами).

Если в аукционе победитель перешел через ноль, поставщик должен внести на счет заказчика деньги за право заключить контракт.

2. Разместить протокол разногласий.

ПРОТОКОЛ РАЗНОГЛАСИЙ

3 рабочих дня

Заказчик отвечает на протокол разногласий в течение 3 рабочих дней. Он размещает на ЭТП один из двух документов:

- новый вариант контракта с учетом исправлений,
- контракт в первой редакции и отдельный документ с обоснованием, почему не будет вносить изменения частично или полностью (ч. 5 ст. 83.2 № 44-ФЗ).

В следующие 3 рабочих дня победитель закупки подписывает контракт или отправляет жалобу в ФАС, если не согласен с доводами заказчика.

ПРИ УСЛОВИИ ОТСУТВИЯ ПРОТОКОЛА РАЗНОГЛАСИЙ

3 рабочих дня

Если протокола
разногласий нет,
то подписывает
контракт.

Как только заказчик подпишет контракт своей подписью и разместит его в ЕИС, контракт считается заключенным. В течение рабочего дня после этого банк разблокирует обеспечение заявки на спецсчете.

УСЛОВИЯ НЕОБХОДИМЫЕ ДЛЯ ПРИЗНАНИЯ ПОБЕДИТЕЛЯ УКЛОНИВШИМСЯ ОТ КОНТРАКТА

Победителя признают уклонившимся, если он:

- не подписал контракт и не направил протокол разногласий в срок,
- не предоставил обеспечение контракта,
- не исполнил антидемпинговые требования (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на 25% от НМЦ).

ПОСЛЕДСТВИЯ ПРИЗНАНИЯ ПОБЕДИТЕЛЯ УКЛОНИВШИМСЯ

Заказчик не позднее следующего рабочего дня составляет и размещает в ЕИС и на ЭТП протокол о признании победителя уклонившимся, указывая информацию:

- о месте и времени его составления,
- о победителе-уклонисте,
- основание для такого признания,
- реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

При этом заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, не покрытых суммой обеспечения заявки на участие в электронной процедуре.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ КОНТРАКТА С УЧАСТНИКОМ, ЗАЯВКЕ КОТОРОГО ПРИСВОЕН ВТОРОЙ НОМЕР

Затем заказчик может заключить контракт с участником, заявке которого присвоен второй номер. Проект контракта с условиями из заявки второго участника также отправляют в течение 5 дней с даты уклонения первого победителя.

Следующий участник вправе подписать проект контракта или отказаться от этого. Он действует по той же схеме, что и первоначальный победитель:

- Подписывает контракт или направляет протокол разногласий,
- Предоставляет обеспечение контракта, если установлено такое требование.
- Деньги за право заключить контракт (если перешел через ноль).

СЛУЧАИ ПРИЗНАНИЯ ЭЛЕКТРОННОЙ ЗАКУПКИ НЕСОСТОЯВШЕЙСЯ

Электронная закупка признается несостоявшейся, если второй победитель отказался от заключения контракта или уклонился от заключения контракта.

Если из-за решения суда или из-за обстоятельств непреодолимой силы сторона не может подписать контракт в установленные сроки, сторона обязана уведомить об этом другую в течение одного дня. Течение этих сроков приостанавливается, но не больше чем на 30 дней.

Если решение суда было отменено или изменено, а обстоятельства непреодолимой силы больше не действуют, сторона также уведомляет об этом другую.

ИСПОЛНЕНИЕ КОНТРАКТА

Согласно положениям части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, *исполнение контракта* – это комплекс мер, включающих в себя:

- приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги;
- плату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги;
- **взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта** в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

ПРИЕМКА ТОВАРА

Для проверки предоставленных поставщиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу!

ЭКСПЕРТИЗА

- Общее правило: возможно самостоятельное проведение экспертизы при приемке.
- Обязательность привлечения сторонних экспертов установлена ч. 4 ст. 94 Закона о контрактной системе, согласно которой такое привлечение обязательно, если закупка осуществляется у единственного контрагента, за искл. случаев, указанных в этой части.
- Иные случаи обязательного привлечения сторонних экспертов вправе определить Правительство РФ на основании ч. 4.1 ст. 94 Закона о контрактной системе.
- За непривлечение сторонних экспертов в случаях, когда это обязательно, ч. 8 ст. 7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность.

ВНЕШНЯЯ ЭКСПЕРТИЗА

Требования к экспертам:

- Эксперт, экспертная организация должны обладать специальными познаниями, опытом, квалификацией в отношении предмета экспертизы (п. 15 ст. 3 Закона о контрактной системе). Однако не каждое лицо, обладающее такими познаниями, опытом, квалификацией, может быть привлечено заказчиком в качестве эксперта, экспертной организации

ЭКСПЕРТИЗА

Экспертами не могут быть:

- ▣ 1) лица, являющиеся либо являвшиеся в течение двух лет, предшествующих дате проведения экспертизы, должностными лицами или работниками заказчика или поставщика;
- ▣ 2) физические лица, имеющие имущественные интересы в заключении контракта, в отношении которого проводится экспертиза;
- ▣ 3) близкие родственники, усыновители или усыновленные руководителя заказчика, членов комиссии по осуществлению закупок, руководителя контрактной службы, контрактного управляющего, должностных лиц или работников поставщика либо лица, состоящие с ними в браке;
- ▣ 4) юридические лица, в которых заказчик или поставщик имеют право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов либо более чем 20% вкладов, долей;
- ▣ 5) физические лица или юридические лица в случае, если заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) может оказывать влияние на результат проводимой ими

ВНЕШНЯЯ ЭКСПЕРТИЗА

В случае привлечения к экспертизе сторонних экспертов результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации (ч. 5 ст. 94 Закона N 44-ФЗ). При этом при принятии решения о приемке или об отказе в приемке исполнения по контракту приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам экспертизы предложения сторонних экспертов (ч. 7 ст. 94 Закона о контрактной системе).

ВНУТРЕННЯЯ ЭКСПЕРТИЗА

Указаний об оформлении результатов экспертизы, проводимой силами самого заказчика, закон не дает.

Когда заказчик осуществляет экспертизу своими силами, по мнению Минэкономразвития России (см. письма от 09.02.2015 N Д28и-130, от 29.01.2015 N Д28и-188, от 12.07.2016 N Д28и-1778) и Минфина России (см. письмо от 26.10.2017 N 24-03-08/70501), документом, подтверждающим проведение экспертизы, является непосредственно оформленный и подписанный заказчиком документ о приемке.

ПРИЕМКА ОТДЕЛЬНЫХ ЭТАПОВ

Из ч.ч. 1, 6, 7 ст. 94 Закона о контрактной системе следует, что заказчик обязан проводить экспертизу как результатов исполнения контракта, так и результатов отдельных этапов исполнения контракта. К сожалению, Закон о контрактной системе не содержит определения понятия «этап исполнения контракта». Более того, не содержат определения этого понятия и иные нормативные акты.

Гражданский кодекс РФ, на положениях которого в том числе основан Закон о контрактной системе (ч. 1 ст. 2 этого Закона), предусматривает выделение только этапов работ в договоре подряда (п. 1 ст. 708, п. 1 ст. 753 ГК РФ).

ПРИЕМКА ОТДЕЛЬНЫХ ЭТАПОВ

Согласно ряду разъяснений регулирующих органов, при осуществлении закупки услуг длящегося характера, оказываемых в течение года, необходимо проводить ежемесячную экспертизу оказанных услуг и составлять ежемесячно отчет, если условиями заключенного контракта этапы оказания услуг не предусматриваются, но приемка и оплата оказанных услуг производятся ежемесячно (см. письма Минэкономразвития России от 29.11.2013 N Д28И-2263, от 31.12.2014 N Д28И-2919, от 22.01.2015 N Д28и-118, п. 4 письма Минэкономразвития России от 04.08.2014 N Д28и-1590, письмо Федерального казначейства от 30.05.2014 N 42-5.7-09/5).

Более того, из некоторых разъяснений можно сделать вывод, что любая частичная приемка товаров, работ, услуг по контракту, влекущая возникновение обязательства по их оплате, должна считаться исполнением этапа контракта (см., например, письмо Минфина России от 28.05.2014 N 02-02-07/25618).

ПРИЕМКА ОТДЕЛЬНЫХ ЭТАПОВ

Что можно считать этапом выполнения работы (оказания услуги, поставки товара):

- поставка отдельных партий товара в определенные периоды поставки (п. 1 ст. 508 ГК РФ);
- исполнения отдельных обязательств по контрактам, являющимися смешанными договорами (п. 3 ст. 421 ГК РФ). Например, по контракту поставки товара с монтажом и проведением пусконаладочных работ можно выделить этапы поставки товара, его монтажа и пусконаладки.;
- По договору подряда этапом можно считать, сроки указанные в графике выполнения работ.

Фиксация нарушений со стороны поставщика (подрядчика, исполнителя)

Поставка	Работа (услуги)
<p>1. Если нарушение <u>срока</u>, то фактом фиксации будет дата в накладной / в акте приёмки.</p> <p>2. Если недостатки <u>по качеству</u>:</p> <p>2.1. Проверить порядок приемки, предусмотренный контрактом (анализ, осмотр и т.п.);</p> <p>2.2. Проверить, необходим ли вызов представителя контрагента.</p>	
<p>3. Если выявленные недостатки носят очевидный характер, необходимо сделать отметку в накладной</p>	<p>3. Если выявленные недостатки носят явный характер, заказчик вправе ссылаться на них, только если в акте (в ином документе о приемке) есть указание на эти недостатки</p>
<p>4. Несоблюдение условий проверки товара при приемке может служить в дальнейшем основанием для отказа в удовлетворении иска</p>	<p>4. По скрытым недостаткам необходимо уведомить подрядчика (исполнителя)</p>

Расторжение контракта

- По соглашению сторон (например, заказчик больше не нуждается в поставке товара);
- По решению суда;
- В случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения обязательств.

Односторонний отказ от исполнения обязательств

- Заказчик вправе отказаться в одностороннем порядке от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ, в случае если это предусмотрено контрактом (ч.9 ст.95 Закона о контрактной системе).
- Право на судебное расторжение возникает при существенном нарушении договора (ст. 450 ГК РФ).

Также ГК содержит основания для одностороннего отказа.

Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта

Существенность нарушения – оценочная категория.

Существенным признается нарушение договора, которое влечет такой ущерб, что сторона договора в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Факторы отнесения нарушения к существенным (Постановление Президиума ВАС РФ № 12363/10):

- значительность нарушения (например, длительность просрочки);
- убытки, причиняемые кредитору;
- утрата интереса в сохранении договора;
- утрата доверия.

Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта

Существенные нарушения при поставке:

- поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок.

Судебная практика:

- несоответствие ГОСТ (А28-2796/2012, А50-25209/2013);
- технические характеристики, не соответствующие условиям контракта (А52-1929/2012, А48-683/2013, А27-2438/2014, А40-127530/2016,);
- непригодность для использования по назначению ввиду имеющихся дефектов (А50-24939/2014);

- неоднократное нарушение сроков поставки товара.

Судебная практика:

- два и более раза (А04-4465/2015, А51-24250);

Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта

Существенное нарушение условий при выполнении работ (оказании услуг):

- пропуск подрядчиком срока выполнения работ, если заказчик вообще утратил интерес к исполнению договора (А76-1958/2007, А08-1213/06-10);
- если подрядчик не приступает к выполнению работ или выполняет работы настолько медленно, что их окончание к сроку является явно невозможным (п. 2 ст. 715 ГК РФ);
- если во время выполнения работ становится очевидным, что работы не будут выполнены надлежащим образом, заказчик устанавливает срок для исправления, если подрядчик не исправил возможен отказ (п. 3 ст. 715 ГК РФ);
- подрядчик не передал предусмотренную договором документацию на результат работ (А13-12647/2006-16);
- наличие существенных или неустранимых недостатков (п. 3 ст. 723 ГК РФ, А68-3428/08).

Случаи обязательного отказа заказчика от исполнения контракта:

- поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует требованиям, установленным документацией, к примеру: истек срок действия лицензии, нет допуска СРО (п. 3 ст. 450.1 ГК РФ), выявился факт конфликта интересов между участником и заказчиком (Обзор судебной практики ВС РФ от 28.09.2016г.);
- поставляемый товар не соответствует требованиям, установленным документацией (здесь все претензии к качеству, отличиям от ТЗ и т.п.);
- предоставление участником закупки недостоверной информации о себе на стадии размещения заказа, что позволило ему стать победителем (пример: подложная лицензия);
- предоставление участником закупки недостоверной информации о товаре на стадии размещения заказа, что позволило ему стать победителем (пример: подложный сертификат).

Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта

1. Публикация решения об отказе в ЕИС (в течение трех рабочих дней с даты принятия решения);
2. Направление решение об отказе поставщику (исполнителю, подрядчику) заказным письмом с уведомлением о вручении + Телеграмма/ факс/ электронная почта/ иные средства связи;
3. Получить доказательства доставки письма поставщику (подрядчику, исполнителю). Судебная практика: допустимым является получение данных о доставке любым способом.

Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта

4. Если до вступления в силу решения об одностороннем отказе поставщик (подрядчик, исполнитель) устранил нарушение + возместил заказчику расходы на экспертизу в течение 10 дней, то заказчик обязан отменить решение об отказе. Данное правило не применяется, если нарушение повторное.
5. Информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт расторгнут в одностороннем порядке, включается в РНП (ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе).
6. В течение 3 рабочих дней с даты расторжения контракта заказчик обязан направить уведомление об этом в антимонопольный орган.
7. В течение 5 рабочих дней УФАС проверяет информацию и принимает решение о включении/невключении в РНП.

Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта

В случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта, в соответствии с положениями пункта 5 части 2 статьи 83.1 настоящего Федерального закона (запрос предложений).

СПАСИБО ЗА
ВНИМАНИЕ!