ГОСКОНТРАКТЫ:

как минимизировать

риски предпринимателю

22 ноября 2018 г

Законодательство: что необходимо знать

44-ФЗ и 223-ФЗ

44 -ФЗ устанавливает правила приобретения различных благ государственными заказчиками.
223-ФЗ содержит нормы для госкорпораций, естественных монополий и т. д.

http://zakupki.gov.ru официальный сайт Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС)
https://goscontract.info/

ПРАВИЛА ОФОРМЛЕНИЯ ДОКУМЕНТОВ

Типовые контракты: 44 -ФЗ

Для государственных и муниципальных заказчиков по 44-ФЗ применять типовые договоры обязательно (библиотека на сайте ЕИС).

НО: заказчик может включать типовой контракт в состав документации не раньше 30 дн.публикации в ЕИС.

На 2018 год утверждены типовые формы контрактов по 44-ФЗ на:

- образовательные услуги для госслужащих;
- медицинские стенты и катетеры; лекарства; медицинские изделия и сопутствующие услуги;
- научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы с использованием результатов интеллектуальной деятельности;
- выставочная и ярмарочная деятельность;
- обслуживание автотранспортных средств; продукция радиоэлектронной промышленности, судостроительной промышленности, авиационной техники.

Опубликован проект типового контракта на госзакупку строительных работ, реконструкции объектов капитального строительства, в т.ч. пусконаладочных и других работ, которые связаны с объектом строительства, поставку материалов и оборудования. (Применять его не раньше 01.07.2019. Точная дата станет известна после публикации в ЕИС)

Типовой контракт придется использовать, если предметом закупки будут работы, которые относятся к следующим ОКПД2: 41.2; 42; 43; 71.12.20.110.

Регионы могут утверждать типовые контракты на закупки различных товаров, работ, услуг.

ПРАВИЛА ОФОРМЛЕНИЯ КОНТРАКТОВ

Закрывающие документы

КС-2 — это документ, который подтверждает приемку работ по капремонту, монтажу или строительству. КС-3 является основанием для оплаты. Без этих двух документов нельзя закрыть госконтракт.

Утверждены Постановлением Госкомстата № 100 от 11.11.1999

Каждая организация-заказчик имеет возможность самостоятельно разработать удобный бланк.

Обязательно указать:

- номер документа;
- номер контракта, который закрывается актом;
- дату составления и подписания;
- наименование, количество и стоимость выполненных работ или услуг;
- стоимость с учетом применяемой системы налогообложения;
- реквизиты сторон;
- место подписи и печати.

Если в документе обнаружены погрешности, лучше составить новый и аннулировать старый.

ИЗМЕНЕНИЕ УСЛОВИЙ КОНТАКТА

НЕСУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ - не влияют на результат исполнения договора:

- платежные реквизиты сторон, адреса организаций, контактные данные
- арифметические и орфографические ошибки;
- опечатки в наименовании организации, ФИО сторон;
- неверные расчеты в спецификации, не совпадающие с ценой контракта.

ШАГИ:

1. Инициатор направляет заказчику протокол разногласий, указывающий на необходимость внесения изменений и причины;
2. Составление доп. соглашения с указанием всех необходимых параметров.
3. Заказчик отражает изменения в ЕИС

ИЗМЕНЕНИЕ УСЛОВИЙ КОНТАКТА

СУЩЕСТВЕННЫЕ:

- содержание заявки: наименование и описание объекта закупки, количество, место, сроки доставки, выполнения работы/оказания услуги, источник финансирования, гарантийные обязательства, осуществление монтажа и др.
- цена: как определяется, формула расчета и максимальное значение
- порядок и срок оплаты, приемки товара/работы;
- ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств;
- способ и размер обеспечения исполнения договора, срок возврата этих денег;
- возможность одностороннего отказа от исполнения

Изменять условия можно только на этапе исполнения, а не заключения договора

По ст. 95 44-ФЗ в контракте можно изменить:

- снижение цены без изменения объемов;
- увеличение или уменьшение количества товара, работ, услуг не более чем на 10%;
- изменение регулируемых цен (тарифов) согласно актам РФ;
- изменение по медицинским показаниям перечня услуг (при лечении гражданина РФ за пределами территории РФ);
- улучшение качественных, технических и функциональных характеристик товара;
- уменьшение ранее доведенных до заказчика лимитов бюджетных обязательств.

ПРАВИЛА ОФОРМЛЕНИЯ ДОКУМЕНТОВ

Ошибки в контрактах по 44-ФЗ, которые могут повлиять на сроки оплаты:

- пробелы в положениях, например: «Расчет выполненных работ будет произведен в течение ___ дней»;
- порядок и сроки перевода денег поставщику под условием, например: «Товар будет оплачиваться по мере поступления денежных средств на счет заказчика, до 31.12.2017»;
- не определены порядок получения вознаграждения и когда возвращается оплата обеспечения исполнения контракта. Например, организатор торгов не установил условия, при которых обязательства поставщика считаются исполненными надлежащим образом;
- превышен максимальный срок перечисления денег при наличии преимуществ и ограничений для субъектов малого предпринимательства и социально-ориентированных некоммерческих организаций (СМП и СОНКО): с мая 2017 года он не должен быть больше 15 рабочих дней

РАСТОРЖЕНИЕ КОНТРАКТОВ

Расторжение контракта предусмотрено в случаях (ст. 95 44-ФЗ):

- по решению суда;
- расторжение контракта по соглашению сторон 44-ФЗ;
- односторонний отказ

РАСТОРЖЕНИЕ КОНТРАКТОВ

ОТКАЗ ЗАКАЗЧИКА

Причина одностороннего отказа (ст. 95 44-ФЗ):

нарушение является существенным и ущерб от него превышает выгоду от заключения договора, а в договоре прописана возможность одностороннего отказа.

Основания для одностороннего отказа (ст. 523 ГК РФ):

- исполнитель поставил товары ненадлежащего качества и не устранил недостатки в необходимый период;
- исполнитель неоднократно нарушал сроки поставки, выполнения работ, оказания услуг;
- товар, работы, услуги не соответствуют требованиям технического задания, участник не соответствует требованиям, предъявляемым к лицам, или же им предоставлена недостоверная информация

РАСТОРЖЕНИЕ КОНТРАКТОВ

ОТКАЗ ЗАКАЗЧИКА

Шаги:

1. Принять решение: составляется документ, где фиксируется, кто принимал его и на каких основаниях. В течение 3 раб. дней информация размещается в ЕИС

2. Информировать исполнителя в течение 3 раб. дней с момента принятия решения. Датой уведомления будет считаться день, когда получено подтверждение вручения поставщику документа о решении / информация о том, что он отсутствует по его адресу / по истечении 30 дней после размещения в ЕИС

3. Расторгнуть контракт или отменить решение. Информация о расторжении размещается в ЕИС в течение 1 раб. дня, но это можно сделать только через 10 дней с даты надлежащего уведомления поставщика. Если в течение этого срока исполнитель исправляет нарушения и компенсирует заказчику затраты на проведение экспертизы, тот обязан отменить процедуру одностороннего расторжения и продолжить сотрудничество. При этом необходимо составить решение об отмене. Это правило действует только один раз!

4. Направить сведения в ФАС. В течение 3 раб. дней после того как расторжение вступит в силу, заказчик передает информацию об одностороннем отказе в ФАС для включения поставщика в реестр недобросовестных поставщиков.

РАСТОРЖЕНИЕ КОНТРАКТОВ

ОТКАЗ ПОСТАВЩИКА

Если в текст контракта включено условие, при котором заказчик может расторгнуть сделку в одностороннем порядке, то автоматом такая возможность появляется и у исполнителя (ч. 19 ст. 95 44-ФЗ).

Согласно ГК РФ, прекратить сделку можно при существенных нарушениях обязательств заказчиком (ст. 523):

- срыв сроков оплаты (2 раза и чаще);
- необоснованный отказ от приемки продукции (2 раза и чаще);
- умышленное создание заказчиком препятствий для исполнения условий сделки: непредоставление материалов, оборудования и т. д. (ч. 1 ст. 719);
- несогласие покупателя с увеличенной ценой контракта: когда цена товаров на рынке резко возрастает по причинам, не зависящим от поставщика (ч. 6 ст. 709 ГК РФ).

Когда же предметом сделки являются услуги, то здесь исполнитель обязан полностью возместить покупателю убытки (ч. 2 ст. 782 ГК РФ).

РАСТОРЖЕНИЕ КОНТРАКТОВ

ОТКАЗ ПОСТАВЩИКА

Как отказаться от исполнения контракта

После того как подрядчик принял решение о расторжении договора, он в течение 3 рабочих дней должен известить об этом заказчика заказным письмом с уведомлением (можно направить также электронное письмо/телеграмму).

Дата вручения - день, когда именно поставщик получает уведомление о вручении письма получателю.

Исполнитель обязан отменить не вступившее в силу решение, если покупатель устранит причины, которые привели к срыву сделки. С момента вручения бумаги у покупателя на это есть 10 дней.

Заказчик также может потребовать от отказавшегося партнера возмещения убытков, возникших вследствие разрыва: например, заказать поставку партии товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения граждан.

Информацию о расторгнутом контракте заказчик должен опубликовать в ЕИС. Так поставщик может удостовериться в полном прекращении обязательств.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И РИСКИ СТОРОН

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и реестр недобросовестных подрядных организаций:

- 2 реестра: по 44-ФЗ и по 223-ФЗ - более 11000 записей,
- срок нахождения в реестре – 2 года,
- направление информации о недобросовестном поставщике в ФАС - это обязанность заказчика! Если он этого не сделает, ему грозит административная ответственность

ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ВНЕСЕНИЯ В РНП ПО 44-ФЗ:

На стадии заключения: уклонение победителя процедуры от заключения контракта

После победы в конкурсе победитель может быть внесен в РНП, если он:

- не подписал к установленному сроку проект контракта;
- не представил все экземпляры контракта заказчику;
- не представил надлежащее обеспечение исполнения контракта;
- направил протокол разногласий позже 13 дней даты подведения итогов аукциона.

Основания для включения уже на стадии исполнения контракта:

- заказчик расторг контракт в судебном порядке из-за существенного нарушения его условий;
- односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением исполнителем условий (например, нарушение сроков выполнения работ, установленных контрактом.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И РИСКИ СТОРОН

Сроки и порядок выплат по 44-ФЗ установлен ч. 13.1 ст. 34 44-ФЗ

Госзаказчик обязан оплатить товар, работу или услуг в срок, не превышающий 30 дней от даты приемки всего контракта или отдельного этапа.

ЖАЛОБЫ И ПРЕТЕНЗИИ

Прокуратура
Прокурор выносит постановление об административном правонарушении после установления факта неоплаты. В течение 3 суток материалы дела направляют в уполномоченные органы (ч. 1 ст. 28.4, ч. 1 ст. 28.8 КоАП).
Можно обращаться в Генеральную прокуратуру, а в местные подразделения - копию жалобы.

ФАС (Центральный орган/территориальные подразделения)
Данный орган правомочен проводить внеплановые проверки и по итогу возбуждать и рассматривать дела по ст. 7.32.5 КоАП (нарушение сроков оплаты по госконтрактам). За однократное неисполнение обязанностей на должностное лицо государственного покупателя могут наложить штраф от 30 000 до 50 000 руб.

Орган внутреннего финансового контроля (есть у каждого заказчика).
Согласно ч. 8 ст. 99 № 44-ФЗ, эта инстанция проверяет ход исполнения контракта, поэтому сюда тоже можно отправить жалобу.

Арбитражный суд
За повторное административное правонарушение по неоплате обязательств по контракту должностному лицу грозит дисквалификация на срок от 1 до 2 лет.

ЖАЛОБЫ И ПРЕТЕНЗИИ

Обжалование решения ФАС

Внесудебный порядок обжалования:

- обращение в вышестоящий антимонопольный орган;
- инициировать процедуру обжалования решения ФАС можно в течение 1 месяца;
- само решение ФАС продолжает исполняться (если оштрафовали, то штраф взыскивается);
- срок рассмотрения составляет 1 месяц в территориальном органе, могут продлить на срок до 1 месяца (заявителя извещают в письменном виде) или 2 + 1 месяца в Коллегиальных органах центрального органа ФАС

Судебный порядок обжалования:

- обращение в арбитражный суд;
- инициировать процедуру обжалования решения ФАС можно в течение 3 месяцев;
- действия, которые указаны в исходном документе ФАС, притормаживаются до оглашения судом своего вердикта;
- госпошлина составляет для организаций 3000 руб.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!