

Вопрос 3. Ответственность сторон: неустойка, штраф, пеня.

В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере 1/300 действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка РФ от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном [Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 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».

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

Размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом 44-ФЗ (далее - цена контракта).

Правила определения размера штрафа устанавливают порядок определения в контракте:

- размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом;

- размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом;

- размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства (далее соответственно - штраф, пеня).

Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 Правил определения размера штрафа, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены

этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 Правил определения размера штрафа):

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона 44-ФЗ, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Законом 44-ФЗ), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном Правилами определения размера штрафа, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

За ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, размер штрафа устанавливается в размере 5 процентов стоимости указанных работ.

В случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Закона 44-ФЗ контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНКО в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом.

За каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пени начисляются за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Штраф не устанавливается за просрочку обязательств - за это нарушение нужно указать пени (ч. 4, 8 ст. 34 Закона 44-ФЗ). Размеры штрафов установлены в п. п. 3 - 9 Правил определения размера неустойки. Неустойка по контракту может превышать законодательно

установленный размер (п. 35 Обзора, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017). Но не может превышать цену контракта (п. п. 11, 12 Правил определения размера неустойки). Однако условие о размере неустойки, превышающем законодательно установленный размер, может привести к претензиям со стороны контролирующих органов.

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

Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

При расчете количества дней просрочки следует исключить дни, потребовавшиеся заказчику для приемки (оформления ее результатов) поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, если иное не предусмотрено контрактом (Письмо Минфина России от 07.11.2017 № 24-03-08/73293). Размер пени для поставщика в таком случае составляет 1/300 действующей на дату ее уплаты ключевой ставки Банка России от цены не исполненных по контракту обязательств, т.е. от цены контракта, уменьшенной на сумму пропорционально объему обязательств, которые предусмотрены контрактом и фактически исполнены поставщиком (п. 10 Правил определения размера неустойки, Указание Банка России от 11.12.2015 № 3894-У), и определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, по формуле:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

где:

Ц - цена контракта;

В - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С - размер ставки.

Размер ставки определяется по формуле:

$$С = С_{\text{ЦБ}} \times \text{ДП},$$

где:

$С_{\text{ЦБ}}$ - размер ключевой ставки, установленной Центральным банком РФ на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП - количество дней просрочки.

В соответствии с решением Совета директоров Банка РФ (протокол заседания Совета директоров Банка РФ от 11 декабря 2015 года № 37) с 1 января 2016 года значение ключевой

ставки Банка РФ приравнивается к значению ключевой ставки Банка РФ, определенному на соответствующую дату.

Ключевая ставка - процентная ставка по основным операциям Банка РФ по регулированию ликвидности банковского сектора. Является основным индикатором денежно-кредитной политики. Была введена Банком РФ 13 сентября 2013 года.

С 18 декабря 2017 г. размер ключевой ставки составляет 7,75% годовых (Информация Банка России от 15.12.2017).

Коэффициент К определяется по формуле:

$$K = \frac{ДП}{ДК} \times 100\% ,$$

где:

ДП - количество дней просрочки;

ДК - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При К, равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ключевой ставки, установленной Центральным банком РФ на дату уплаты пени.

При К, равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ключевой ставки, установленной Центральным банком РФ на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ключевой ставки, установленной Центральным банком РФ на дату уплаты пени.

Если поставщик должен по ч. 23 ст. 34 Закона 44-ФЗ предоставить информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, у которых цена договора (или общая цена договоров) составляет более чем 10% от цены контракта, то нужно установить пению за нарушение данного условия. Пеня в таком случае составляет 1/300 действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Банка России от цены договора, заключенного поставщиком с соисполнителем (субподрядчиком). Пеня начисляется за каждый день просрочки (ч. 24 ст. 34 Закона 44-ФЗ, Указание Банка России от 11.12.2015 № 3894-У).

Пеню для заказчика нужно установить за каждый день просрочки начиная со дня, следующего после дня истечения срока исполнения обязательства по контракту. Такая пеня устанавливается в размере 1/300 действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Банка России от не уплаченной в срок суммы (ч. 5 ст. 34 Закона 44-ФЗ, Указание Банка России от 11.12.2015 № 3894-У).

Отметим, что если законом установлена другая неустойка, например абз. 8 ч. 2 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», то заказчик уплачивает пеню в размере, установленном таким Законом, а не Законом 44-ФЗ. Данная позиция изложена в том числе в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2016).

Сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

В Письме Минфина России от 01.11.2017 N 24-03-07/72079 отмечено, что надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом;

- размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом;

- размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства (далее соответственно - штраф, пеня);

- размера штрафа, устанавливаемого контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 Правил определения размера штрафа, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

При этом пункты 3, 4, 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Кроме того, следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Вопрос об обязательности предусмотренной неустойки в контракте являлся предметом рассмотрения судебных инстанций, так как споры между сторонами возникали в том числе и по этому поводу. Так, например, Пятый арбитражный апелляционный суд в Постановлении от 17 декабря 2014 года по делу № А51-26873/2014 указывает, что Федеральное бюджетное лечебно-профилактическое учреждение «Санаторий-профилакторий «Золотой берег» Федеральной налоговой службы (далее - истец, учреждение) обратилось с иском в Арбитражный суд Приморского края к обществу с ограниченной ответственностью «РСУ Инжкоммуникации» (далее - ответчик, общество) о взыскании 9465 рублей 14 копеек пени за несвоевременное начало исполнения обязательств по контракту и 347289 рублей 62 копеек пени за задержку приемки выполненных работ от подрядчика. Решением Арбитражного суда Приморского края от 27.10.2014 в удовлетворении исковых требований отказано. Не согласившись с вынесенным решением, истец обратился в апелляционный суд с жалобой, в которой просит обжалуемый судебный акт отменить и принять по делу новый судебный акт. В обоснование своей позиции апеллиант указывает на незаконность и необоснованность обжалуемого судебного акта. Указывает также на то, что следующие выводы суда первой инстанции являются неполными, необъективными и противоречащими материалам дела: неустойка (за взысканием которой истец обратился в суд) предназначена для компенсации

потерь стороны, потерпевшей от неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Не соглашаясь с доводами апелланта, суд, в частности, указывает, что норма пункта 4 статьи 34 Закона 44-ФЗ предусматривает обязательное включение в контракт условия о конкретном размере ответственности заказчика и поставщика в виде неустойки и штрафа, определив их минимальный размер. При буквальном толковании условий контракта в соответствии с требованиями статьи 431 ГК РФ судебная коллегия приходит к выводу о том, что условие об ответственности органа технического надзора за нарушение начального срока производства работ и нарушение конечных сроков в части приемки выполненных работ не сформировано.

Таким образом, приходя к выводу об обязательном наличии в государственном или муниципальном контракте положения по неустойке, суд все же отказывает истцу в удовлетворении требования о ее взыскании на основании неурегулированности в договоре условия по неустойке. Соответственно, фактически присутствует момент противоречия (спорный момент) между законодательством о контрактной системе и требованиями гражданского законодательства. Во избежание возникновения такой спорной ситуации представляется необходимым указывать в контракте не только общее основание ответственности, предусмотренное частью 4 статьи 34 Закона 44-ФЗ, но и конкретизировать размер неустойки и случаи ее выплаты.

См.: Потрашков С. Особенности государственных и муниципальных контрактов: споры // Административное право. 2015. № 4. С. 21 - 25.

По мнению ФАС РФ, изложенному в [письме от 21 октября 2014 г. № АЦ/42516/14](#), надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

«...пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере 1/300 действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка РФ от не уплаченной в срок суммы;

штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 - 8 Правил;

штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил».

Кроме того, по мнению ФАС РФ, включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа и пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Указанное мнение контрольного органа выглядит противоречиво, так как, с одной стороны, в теории права существует понятие бланкетной нормы, которая позволяет, не усложняя проект контракта излишними положениями, содержащимися в отдельных подзаконных актах, сделать ссылку на них, что в целом упростило бы процесс его подготовки, а с другой стороны, штрафы и пени, предусмотренные ч. 4 - 8 ст. 34 Закона 44-

ФЗ, являются законной неустойкой (ст. 332 ГК РФ), в связи с чем невключение условий о штрафах и пених в контракт не освобождает стороны контракта от предусмотренной названными нормами ответственности.

Арбитражные суды поддержали мнение ФАС РФ и посчитали порядок определения размера штрафных санкций на основании ссылки на постановление Правительства РФ противоречащим положениям Закона 44-ФЗ (см.: решения Арбитражного суда г. Москвы: от 15 декабря 2014 г. № А40-159615/2014; от 24 декабря 2014 г. № А40-117621/2014; от 16 марта 2015 г. № А40-204392/2014; от 9 апреля 2015 г. № А40-204396/2014).

По мнению ФАС РФ, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок (см.: решение ФАС РФ от 30 сентября 2014 г. по делу № К-1424/14).

Оставление заказчиком в проекте контракта конкурсной документации пустых граф квалифицируется контрольным органом как действие, содержащее признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Основной вопрос, который возникает в данном случае, каким образом в государственном контракте необходимо устанавливать требования об уплате неустойки и ее размеры.

Так, в решении Арбитражного суда города Москвы от 13.03.2015 по делу № А40-199134/2014 и оставившем его в силе Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2015 № 09АП-18663/2015 содержится следующая позиция, ставшая уже довольно устоявшейся в судах и контрольных органах в сфере закупок.

Федеральная служба исполнения наказаний обратилась в арбитражный суд с заявлением к Федеральной антимонопольной службе об оспаривании решения от 02.09.2014 по делу № Е-1336/14.

Предметом заявления в Арбитражный суд города Москвы было несогласие с тем, что ФАС РФ усмотрела в п. п. 9.4, 9.5 проекта государственного контракта (размещен на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (www.zakupki.gov.ru), номер извещения 0173100007914000034) нарушения положений ч. ч. 5, 8 ст. 34 Закона 44-ФЗ.

Приведем формулировки из вышеуказанных пунктов проектов государственных контрактов: «Если Поставщик допустил недопоставку товара (не поставил товар, предусмотренное Контрактом количество товара) к моменту окончания срока действия Контракта, Государственный заказчик направляет Поставщику требование об уплате штрафа в размере, определяемом в порядке, установленном [Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042](#); «Если Поставщик поставил товар ненадлежащего качества, Государственный заказчик направляет Поставщику требование об уплате штрафа в размере, определяемом в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042».

Арбитражный суд города Москвы и Девятый арбитражный апелляционный суд согласились с выводами ФАС РФ и отметили, что такие формулировки «не содержат размера штрафа в виде фиксированной суммы за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств

по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, и порядка его определения, что противоречит части 5 статьи 34 Закона 44-ФЗ».

Также суды постановили, что «Заказчик, указав в проекте контракта ссылку на Постановление Правительства РФ как правовой акт, определяющий размер штрафных санкций, без указания фиксированного размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, и порядок его определения, не исполнил обязанность, предусмотренную пунктами 4, 5, 6 Правил, о включении в контракт условия об ответственности сторон, что является нарушением частей 5, 7, 8 статьи 34 Закона 44-ФЗ».

Таким образом, для надлежащего исполнения положения ч. ч. 5, 8 ст. 34 Закона 44-ФЗ, а также Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 в проекте контракта необходимо указывать размер штрафа в виде фиксированной суммы. Указание в проекте государственного контракта того, что размер штрафа определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, будет ненадлежащим исполнением указанных положений.

К тому же во избежание нарушений необходимо ознакомиться с разъяснением ФАС РФ от 18.11.2014 «О включении в контракт условий об уплате неустойки (штрафа, пени), а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта».

Исходя из его положений, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- пеней за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере 1/300 действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка РФ от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подп. «а» - «г» п. 5 Правил;

- пеней за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пеней, указанных в п. п. 6 - 8 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подп. «а» - «г» п. 4 Правил¹.

¹ См.: Карташков П. Госзакупки. Практика судов // ЭЖ-Юрист. 2015. № 29. С. 5.