

Письмо Казначейства России от 19.05.2015 N 07-04-05/09-319
"О направлении обзора решений контрольных органов в сфере закупок"

В связи с поступающими вопросами по применению Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также в рамках реализации основного мероприятия на 2015 год по реализации Стратегической карты Казначейства России "Проведение мониторинга в соответствии с планом мониторинга правоприменения в Российской Федерации на 2015 год, включая развитие Информационной правовой базы "Правовые акты Федерального казначейства" (ИПБ ПАФК) и прикладного программного обеспечения "Федеральное казначейство. Аналитический учет и ведение судебной работы" Федеральное казначейство направляет для сведения и учета в работе [обзор](#) решений контрольных органов в сфере закупок (аналитический материал).

Р.Е.АРТЮХИН

Приложение
к письму Федерального казначейства
от _____ N _____

ОБЗОР
РЕШЕНИЙ КОНТРОЛЬНЫХ ОРГАНОВ В СФЕРЕ ЗАКУПОК
(АНАЛИТИЧЕСКИЙ МАТЕРИАЛ)

1. Об указании в проекте государственного контракта размера штрафа за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств и размера пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных государственным контрактом

[Правилами](#) определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 (далее - Правила), установлены различные размеры штрафов в зависимости от цены государственного контракта (далее - контракт), при этом цена контракта на момент подготовки проекта контракта, прикладываемого к извещению и документации о закупке, заказчику неизвестна.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта всех возможных значений размеров штрафа, предусмотренных [Правилами](#), для каждого

порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта, с указанием, что фиксированная сумма штрафа в соответствии с требованиями Положениями Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон N 44-ФЗ) будет указана заказчиком при заполнении проекта контракта в зависимости от его окончательной цены.

К примеру, ответственность заказчика в виде штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, в проекте контракта может быть сформулирована следующим образом (при начальной (максимальной) цене контракта свыше ста миллионов рублей):

"Штраф за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет _____ рублей _____ копеек (указывается размер штрафа в зависимости от Цены Контракта:

2,5 процента от Цены Контракта в случае, если Цена Контракта не превышает 3 (трех) млн. рублей;

2 процента от Цены Контракта в случае, если Цена Контракта составляет от 3 (трех) млн. рублей до 50 (пятидесяти) млн. рублей;

1,5 процента от Цены Контракта в случае, если Цена Контракта составляет от 50 (пятидесяти) млн. рублей до 100 (ста) млн. рублей;

0,5 процента от Цены Контракта в случае, если Цена Контракта превышает 100 (сто) млн. рублей).".

Также необходимо прописывать в контрактах порядок расчета пени за просрочку исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, в строгом соответствии с Правилами (пункты 6 - 8). Ссылка на Правила без приведения в проекте контракта соответствующего порядка расчета пени будет являться недостаточной и может повлечь привлечение заказчика к административной ответственности.

(Решение Федеральной антимонопольной службы от 04.02.2015 по делу К-88/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

2. Установленная в проекте контракта
ответственность поставщика (подрядчика, исполнителя)
за просрочку обязательств, предусмотренных контрактом,
должна соответствовать Правилам

Положениями Правил (пункты 6 - 8) установлен порядок расчета размера пени, подлежащей уплате поставщиком (подрядчиком, исполнителем) за просрочку обязательств, предусмотренных контрактом, который в том числе регулирует порядок расчета ставки пени (пункты 7 - 8 Правил), в связи с чем размер ставки пени, подлежащей уплате поставщиком (подрядчиком, исполнителем) за просрочку обязательств, предусмотренных контрактом, не является фиксированным.

Таким образом, установление заказчиком в проекте контракта фиксированного размера пени для поставщика (подрядчика, исполнителя) (например, в размере 1/300 действующей на день уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных подрядчиком) будет являться нарушением Федерального закона N 44-ФЗ и Правил (Решение Федеральной антимонопольной службы от 28.01.2015 по делу К-66/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере

закупок).

В этой связи, заказчиком в проекте контракта, прилагаемом к извещению (документации) о закупке, размер пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, должен устанавливаться в соответствии с требованиями [пунктов 6 - 8 Правил](#).

3. Срок действия государственного контракта должен формироваться с учетом сроков поставки товаров, выполнения работ и оказания услуг, а также сроков выполнения иных обязательств по контракту (применительно к контрактам, заключаемым по итогам проведения электронных аукционов)

С учетом проведенного анализа решений Федеральной антимонопольной службы, при установлении в проекте контракта сроков его действия необходимо принимать во внимание предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки поставки товаров, завершения работ и оказания услуг, а также сроки выполнения иных обязательств по контракту (приемки и оплаты товаров, работ, услуг, а также выполнения гарантийных обязательств).

Установление сроков действия контракта, не соответствующих срокам исполнения обязательств по контракту (например, несоразмерно увеличивающих срок действия контракта по отношению к срокам выполнения обязательств по контракту с учетом обязательств по приемке и оплате товаров, работ, услуг, а также выполнению гарантийных обязательств), может быть признано нарушением законодательства о контрактной системе в сфере закупок (Решение Федеральной антимонопольной службы от 02.02.2015 по делу К-79/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

Возможным вариантом установления сроков действия контракта может являться следующий (применительно к контрактам, заключаемым по итогам проведения электронных аукционов) <1>:

<1> Приведенная формулировка может использоваться до ввода в эксплуатацию единой информационной системы в сфере закупок.

"Настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения, определенного в соответствии с [частью 8 статьи 70](#) Федерального закона с учетом [части 10 статьи 112](#) Федерального закона, и действует до даты надлежащего выполнения Сторонами всех обязательств по настоящему Контракту."

4. Сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, указываемые в извещении, документации о закупке и контракте, должны прописываться с учетом сроков проведения процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя)

Согласно [части 1 статьи 34](#) Федерального закона N 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

В соответствии с [частью 2 статьи 34](#) Федерального закона N 44-ФЗ при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной [статьей](#) и [статьей 95](#) Федерального закона N 44-ФЗ. При этом положениями [статьи 95](#) Федерального закона N 44-ФЗ не предусмотрена возможность

внесения в контракт изменений в части срока действия контракта и срока исполнения обязательств по контракту при его заключении, даже если к моменту заключения контракта указанные сроки уже истекли.

В этой связи, заказчику целесообразно устанавливать в извещении и документации о закупке сроки выполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, исчисляемые со дня заключения соответствующего контракта.

При необходимости установления сроков поставки товаров, выполнения работ и оказания услуг путем указания на конкретные даты, соответствующие сроки должны быть дополнительно просчитаны заказчиком с учетом сроков проведения процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Установление заказчиком в извещении и документации о закупке сроков поставки товаров, выполнения работ и оказания услуг без учета сроков проведения процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя) может повлечь невозможность заключения и исполнения контракта на условиях, установленных извещением и документацией о закупке, и, как следствие, аннулирование закупки контрольным органом (Решение Федеральной антимонопольной службы от 29.01.2015 по делу К-69/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

5. В контракте должен быть прописан порядок оплаты за поставленные товары, выполненные работы и оказанные услуги четко и последовательно, без возможности вмешательства в хозяйственную деятельность участника закупки

Установление заказчиком в проекте контракта, прилагаемом к извещению (документации) о закупке, порядка оплаты без указания конкретного размера аванса, а также установление не предусмотренных Федеральным [законом](#) N 44-ФЗ требований к целям расходования аванса <1>, может быть признано нарушением законодательства о контрактной системе в сфере закупок (Решение Федеральной антимонопольной службы от 28.01.2015 по делу К-67/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

<1> За исключением случаев, предусмотренных [статьей 5](#) Федерального закона от 01.12.2014 N 384-ФЗ "О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов".

В этой связи, заказчиком в контракте согласно [части 13 статьи 34](#) Федерального закона N 44-ФЗ должен указываться конкретный размер авансовых платежей с учетом требований законодательства, а также порядок их выплаты без установления дополнительных требований к целям расходования полученного аванса, если иное не предусмотрено законодательством.

6. Требование об обязательном соответствии представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта банковской гарантии установленной в документации о закупке форме является неправомерным

В соответствии с [частью 6 статьи 45](#) Федерального закона N 44-ФЗ основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных [указанной статьей](#) реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в [частях 2 и 3](#) данной статьи;

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Приведенный перечень оснований является исчерпывающим, в связи с чем отказ заказчика в принятии банковской гарантии по причине ее несоответствия установленной в документации о закупке форме (образцу) является не предусмотренным Федеральным [законом](#) N 44-ФЗ основанием для непринятия банковской гарантии и может быть признан нарушением законодательства о контрактной системе в сфере закупок (Решение Федеральной антимонопольной службы от 28.01.2015 по делу К-67/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

7. При установлении требований о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, такие требования должны быть единообразно прописаны в извещении, документации о закупке и контракте, прилагаемом к извещению (документации) о закупке

В соответствии с [частью 5 статьи 30](#) Федерального закона N 44-ФЗ заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно [части 6 статьи 30](#) Федерального закона N 44-ФЗ условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном [частью 5 статьи 30](#) Федерального закона N 44-ФЗ, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта.

При этом, установленные заказчиком положения в извещении, документации о закупке и проекте контракта не должны противоречить друг другу. Кроме того, установленное заказчиком в проекте контракта требование об обязательном привлечении субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций должно в обязательном порядке устанавливаться также в извещении об осуществлении закупки.

(Решение Федеральной антимонопольной службы от 10.03.2015 по делу К-167/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

8. Установление в проекте контракта возможности продления срока выполнения работ, а также увеличения обеспечения исполнения контракта в период исполнения контракта является неправомерным

Согласно [части 2 статьи 34](#) Федерального закона N 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения

контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 34](#) Федерального закона N 44-ФЗ и [статьей 95](#) Федерального закона N 44-ФЗ.

В этой связи, установление в проекте контракта возможности продления сроков выполнения работ, а также увеличения обеспечения исполнения контракта в период исполнения контракта, будут являться нарушением [части 2 статьи 34](#) Федерального закона N 44-ФЗ (Решение Федеральной антимонопольной службы от 12.02.2015 по делу К-122/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок).

Таким образом, с учетом складывающейся административной практики, при установлении в проекте контракта (контракте) условий изменения контракта, такие условия должны указываться заказчиком в строгом соответствии со [статьями 34, 95](#) Федерального закона N 44-ФЗ.