



Какие условия контракта можно изменить при его исполнении

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Изменение **существенных** условий контракта в процессе его исполнения

Существенные условия договора:

- условия о предмете договора;
- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида;
- все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ

Перечень случаев, когда допускается изменение по соглашению сторон **существенных условий контракта** при его исполнении, установлен в ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Ответственность

Изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством о контрактной системе: административный штраф на виновное должностное лицо заказчика, поставщика (подрядчика, исполнителя) в размере 20 000 руб.

Ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ



Ответственность

Изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством о контрактной системе и такое изменение привело к дополнительному расходованию бюджетных средств: административный штраф на виновное должностное лицо заказчика, поставщика (подрядчика, исполнителя) в двукратном размере дополнительно израсходованных средств

Ч. 5 ст. 7.32 КоАП РФ



По общему правилу срок исполнения обязательств изменить нельзя

- Согласно условиям контракта работы по содержанию автомобильных дорог должны были быть выполнены до 20 декабря 2020 г.
- 22 декабря 2020 г. сторонами заключено ДС к МК об изменении сроков выполнения работ до 20 января 2021 г. и действия контракта до 31 марта 2021 г.
- **Вывод УФАС:** заказчиком изменены существенные условия контракта, что является нарушением ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Решение Крымского УФАС от 07.04.2021 по делу № 082/06/99-451/2021

Незаконные изменения **НИЧТОЖНЫ**

- Поскольку спорные правоотношения сторон связаны с исполнением государственного контракта, заключенного в целях выполнения работ для государственных нужд, т. е. для достижения общественно полезного результата (публичные правоотношения), суд обоснованно указал, что **произвольное изменение сторонами срока выполнения работ в нарушение установленного порядка изменения существенных условий контракта нарушает публичные интересы, а также влечет нарушение интересов иных участников конкурсных процедур, которые могли бы предложить более выгодные условия выполнения публично значимых работ в рамках фактически более длительного срока выполнения работ.**
- Учитывая изложенное, **установив отсутствие оснований, предусмотренных ст. 95 Закона № 44-ФЗ для внесения изменений в спорный контракт в части срока его выполнения, арбитражный суд обоснованно признал ДС противоречащим закону, что в силу ст. 168 ГК РФ свидетельствует о его ничтожности.**

Постановление ФАС ЦО от 14.07.2020 по делу № А83-7340/2019

Можно ли увеличить срок действия контракта?

- Прокурор обратился в суд с иском о признании незаконным ДС об увеличении срока действия контракта (было «до 31.12.2014», стало «31.12.2015»)
- **Правовая оценка:** спорным ДС стороны изменили положения контракта о сроке его действия для возможности последующей приемки работ и их оплаты, а не срок выполнения работ по нему. В отличие от срока выполнения работ, срок действия контракта не относится к его существенным условиям. Следовательно, заказчик не нарушил положения ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Постановление 15 ААС от 29.12.2016 по делу № А32-18182/2016

Альтернативная точка зрения

- Первоначальный срок действия контракта — «с момента его подписания до полного исполнения сторонами своих обязательств, но не позднее 31 июля 2018 г.» → доп. соглашение «не позднее 31 августа 2018 г.».
- **Правовая оценка суда:** срок действия контракта является его существенным условием, которое не может быть изменено в силу требований Закона № 44-ФЗ и ГК РФ → штраф для ДЛ заказчика 20 000 руб. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.
Доводы о малозначительности совершенного правонарушения признаны несостоятельными.

Решение Собинского городского суда (Владимирская область)
от 05.09.2019 по делу № 12-1-349/2019

Промежуточные сроки несущественны

“ Промежуточные сроки оказания услуг по контракту не относятся к числу существенных условий, в связи с чем их изменение не свидетельствует о нарушении положений законодательства о контрактной системе

Постановление ФАС СКО от 02.04.2018 по делу № А53-26421/2017

Место выполнения работ может быть несущественным

- Предмет закупки — работы по утилизации боеприпасов. В извещении указывалось лишь, что **местом выполнения работ является Российская Федерация, место осуществления лицензируемого вида деятельности УЗ.**
- В контракте сначала был указан адрес исполнителя, а затем, **после привлечения последним соисполнителя, было заключено ДС с указанием адреса соисполнителя.**
- **Вывод суда:** **условие о месте выполнения работ при проведении конкурса являлось открытым (рамочным) и подлежало уточнению по его результатам при определении победителя конкурса на основе поданной им заявки. При заключении ДС указанное в контракте место выполнения работ было не изменено, а дополнено вторым местом нахождения и осуществления лицензируемого вида деятельности соисполнителем**

Постановление ФАС УО от 28.01.2016 по делу № А76-2502/2015

Изменения в поэтажном плане здания

- В соответствии с условиями контракта нумерация строящихся жилых помещений, площадь жилых помещений является условной (строительной) и может быть изменена после технической инвентаризации объекта. В результате изменений этажности кол-во приобретаемых жилых помещений, площадь жилого помещения и требования к жилому помещению не изменились.
- В силу ч. 1 ст. 766 ГК РФ изменение расположения жилых помещений на поэтажном плане не является существенным изменением условий контракта. В соответствии со ст. 740 ГК РФ для договора строительного подряда существенными условиями являются предмет и сроки начала и окончания выполнения работ, которые в рассматриваемом случае изменены не были.

Возможен ли перенос сроков вследствие непреодолимой силы?

- Заказчик предусмотрел в контракте условие: «Возникновение обстоятельств непреодолимой силы продлевает срок исполнения обязательств по настоящему контракту на период, который соответствует сроку действия наступившего обстоятельства».
- **Правовая оценка УФАС:** перечень случаев изменения существенных условий контракта при его исполнении, установленный в ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, является исчерпывающим. Данный перечень не содержит возможности изменения сроков исполнения контракта при возникновении обстоятельств непреодолимой силы. В связи с чем установление в проекте контракта условия об изменении срока исполнения обязательств противоречит ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ.

Возможен ли перенос сроков вследствие непреодолимой силы?

- Анализируя условия договора о продлении срока исполнения обязательств соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы и их последствия, суды пришли к обоснованному выводу, что **запрет, установленный ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, они не нарушают**, поскольку невозможность исполнения контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам, в частности, обстоятельствам непреодолимой силы, является общим для всех видов обязательств фактором, предусмотренным ГК РФ.
- Учет положений ГК РФ требуется в силу ч. 1 ст. 2 Закона № 44-ФЗ и при оценке правоотношений в сфере государственного (муниципального) заказа, т. е. **нормы ГК РФ на этот счет являются нормами закона прямого действия.**

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Снижение цены контракта в процессе его исполнения

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Изменение существенных условий контракта при его исполнении:

~~1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:~~

1.1. При снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта

Подп. «а» п. 1 ч. 1 ст. 95 → п. 1.1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Нельзя **принудить** контрагента к снижению цены контракта



- Заказчик включил в проект контракта условие:
«в случае, когда в результате приемки выполненных работ их стоимость оказалась меньше, чем учитывалась при определении цены контракта, **стороны обязуются заключить ДС об уменьшении цены контракта**».
- **Правовая оценка:** заказчик не вправе включать в контракт условие, обязывающее стороны заключить ДС об изменении существенных условий контракта, **поскольку такое изменение возможно лишь по соглашению сторон**.

Постановление 9ААС от 03.04.2017 по делу № А40-143297/16

Акцепт предложения о снижении ЦК

- Согласованная сторонами по условиям контракта стоимость работ составляла **490 188 307 руб.** В подписанном сторонами акте приемки законченного строительством объекта (форма КС-11) указано, что стоимость принимаемых основных фондов составляет **466 958 424 руб.**
- Подрядчик обратился в суд с требованием обязать заказчика заплатить разницу, т. к. ДС о снижении ЦК не подписывалось.
- **Правовая оценка судов:** в данном случае правовое значение имеет тот факт, что **подрядчик в ответ на письма заказчика** о необходимости приведения индексов в соответствии с титульным списком за 2016 год **направлял акты приемки выполненных работ и справки об их стоимости с указанием цены, определенной с учетом единого индекса пересчета в текущие цены для СМР — 4,543, тем самым совершив конклюдентные действия, направленные на акцептование полученной оферты.** Таким образом, акцепт предложения о снижении цены контракта со стороны подрядчика состоялся, соглашение достигнуто сторонами в требуемой законом форме.

Постановление ФАС СКО от 16.12.2020 по делу № А53-44270/2019

Нельзя снизить цену контракта при его заключении



- ИП, применяющий УСН, направил заказчику протокол разногласий, в котором попросил изложить локальный сметный расчет **без НДС**
- Заказчик отказался учесть это замечание, т. к. **контракт заключается на условиях, предусмотренных в т. ч. документацией о закупке, и изменение условий контракта при его заключении не допускается**
- **Правовая оценка ФАС России:** действия заказчика правомерны. **Снижение цены контракта на сумму НДС возможно по соглашению сторон при исполнении контракта**

Письмо ФАС России от 21.08.2014 № АЦ/33651/14, письма Минфина России от 03.11.2017 № 24-02-08/72834, от 13.10.2017 № 24-01-09/68987 и др.

Административная ответственность

Заключение контракта с нарушением условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым заключается контракт, влечет наложение административного штрафа:

- на должностных лиц в размере 1% НМЦК, но не менее 5 000 руб. и не более 30 000 руб.;
- на юридических лиц в размере 1% НМЦК, но не менее 50 000 руб. и не более 300 000 руб.

Ч. 1 ст. 7.32 КоАП РФ



Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Изменение объема обязательств и цены контракта в пределах 10 %

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Изменение $\pm 10\%$ объема обязательств и цены контракта

~~1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у ЕП контрактом:~~



1.2. Если по предложению заказчика **увеличиваются** предусмотренные контрактом (за исключением (за исключением контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу ОКС, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия [памятников истории и культуры] народов РФ) **кол-во товара, объем работы или услуги не более чем на 10 % или уменьшаются** предусмотренные контрактом кол-во поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги **не > чем на 10 %...**

Подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 → п. 1.2 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Условия применения нормы

- По соглашению сторон **допускается изменение** с учетом положений бюджетного законодательства РФ **цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги** исходя из установленной в контракте цены единицы ТРУ, **но не более чем на 10 % цены контракта.**
- При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы ТРУ.
- **Цена единицы** дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара **должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.**

Можно увеличить на 10 % от ЦК объем **только одного вида ТРУ?**

Вид ТРУ	Цена за ед., руб.	Кол-во ед.	Стоимость, руб.
«А»	600,00	100	60 000,00
«Б»	400,00	100	40 000,00
Цена контракта:			100 000,00

Если согласовать выполнение дополнительного объема вида ТРУ «Б» в пределах 10 % ЦК (на 10 000 р.), **объем данного вида ТРУ возрастет не на 10 %, а на 25 %** (10 000 руб. / 400 руб./ед. = 25 ед., тогда как 10 % от 100 ед. — это 10 ед.).
Нарушается подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ!

Правильно будет увеличить объем ТРУ вида «Б» на 10 % (т. е. 110 ед. вместо 100 ед.), с увеличением общей ЦК на 4 % пропорционально доле этого вида работ в структуре ЦК (40 %)

Последствия ошибочных изменений

- Возможность изменения сущ. условий контракта с включением новых работ, не поименованных изначально, а также исключение определенных контрактом работ, не предусмотрена Законом № 44-ФЗ.
- В случае возникновения необходимости в видах работ, не предусмотренных контрактом, такую закупку следует осуществить конкурентными способами закупки или у ЕП в случаях, определенных ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ.
- Нарушение Закона № 44-ФЗ выразилось в том, что **доп. соглашением в контракт были включены иные, не предусмотренные изначально контрактом работы, а также исключены работы, предусмотренные контрактом; значительно (более 10 %) увеличены или уменьшены объемы работ по определенным позициям локального сметного расчета без изменения цены контракта.**
- Возможность изменения условий контракта подобным образом не предусмотрена в 44-ФЗ → **штраф подрядчику 200 000 руб.**

Постановление ФАС ДВО от 04.03.2019 по делу № А73-16810/2016

Включение новых видов работ = антиконкурентное соглашение

- Предметом контракта — услуги по текущему содержанию городских дорог.
- В процессе исполнения контракта раздел технического задания «Прочие услуги» был дополнен новыми видами работ, не относящимися к дорожной деятельности:
 - приобретение весов;
 - работы, связанные с проведением общественных мероприятий.
- **Правовая оценка УФАС:** дополнительными соглашениями де-факто были заключены новые договоры с новым предметом, которые должны заключаться исключительно по результатам торгов. Вышеизложенное поставило хозяйствующий субъект в неравное преимущественное положение и дало возможность без участия в конкурентных процедурах получить муниципальный заказ. Действия заказчика и подрядчика нарушают п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение Чувашского УФАС от 14.12.2018 по делу № 52/05-АМЗ-2017

Иногда анализируют **сущность** доп. работ, а не их наименование

- Изменение сметной стоимости строительства произошло по наименованиям видов работ и затрат, по которым ранее утвержденная сметная стоимость строительства отсутствовала.
- По результатам административного расследования **подрядчик оштрафован на 1 млн руб. на основании ч. 5 ст. 7.32 КоАП РФ**
- **Правовая оценка:** как первоначальный, так и дополнительный локальный сметный расчет предусматривают выполнение **наружных отделочных работ**, при этом в дополнительном локальном сметном расчете **просто уточняются виды конкретных отделочных работ, а сами виды работ (отделочные) не изменяются**

Постановление ФАС ЗСО от 13.02.2017 по делу № А75-8496/2016.

Определением ВС РФ от 19.05.2017 № 304-АД17-4527 оставлено в силе

Если объект закупки не делится на 10

- Заказчик заключил контракт на разработку проектной документации по объекту «Начальная школа», цена контракта 15 млн руб. При исполнении контракта было заключено ДС, в соответствии с которым объем работ увеличился на 10 %, а цена контракта пропорционально возросла до 16,5 млн руб.
- **Правовая оценка:** объем работ по контракту (разработка проектной документации) изначально был определен в количестве одной работы. После подписания ДС он остался таким же («1 проектная документация»). ДС было признано недействительным

Постановление ФАС ДВО от 27.06.2017 по делу № А24-3927/2016

Правило неприменимо, если у контракта **нет твердой цены**

- Заказчик настаивал на включении в договор энергоснабжения условия о возможности применения подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ. Гарантирующий поставщик отказывался это сделать, т. к. **спорное условие противоречит Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии**
- **Правовая оценка:** в сфере энергоснабжения абонент имеет право на произвольное (одностороннее) сокращение / увеличение количества принимаемого и оплачиваемого им ресурса. Заключение ДС для этого не требуется.
По договору энергоснабжения абонент вправе потреблять энергию в любом необходимом ему количестве и обязан оплатить фактически потребленное количество электроэнергии

Правило работает, только если есть «цена контракта»

- Постановлением Правительства РФ от 13.01.2014 № 19 установлено, что при заключении контракта на поставку топлива моторного, включая автомобильный и авиационный бензин, в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта.
- В случае если контракт заключен по формуле цены с указанием максимальной цены контракта, изменения, предусмотренные подпунктами "а" и "б" п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, не могут быть осуществлены.

Письмо Минфина России от 05.03.2020 № 24-03-07/16668

Если потребность в ТРУ уменьшается более чем на 10 % → **расторжение**

Нельзя расторгнуть контракт «в части», иначе это не расторжение договора, а незаконное изменение его существенных условий

- В ДС о расторжении договора на поставку мебели были определены:
 - 1) перечень товаров, в отношении которых контракт расторгнут;
 - 2) перечень товаров, обязательства по поставке которых сохранялись.
- **Правовая оценка:** **обязанность поставщика по поставке мебели не прекратилась, а изменилась.** При этом содержание произошедших изменений не соответствует подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Постановление ФАС СЗО от 23.11.2016 по делу № А56-79507/2015

Могут ли быть оплачены доп. работы, выполненные в отсутствие ДС?

Если в ходе строительства возникла необходимость проведения доп. работ и увеличения сметной стоимости строительства, **подрядчик обязан сообщить об этом заказчику.**

Заказчик должен дать ответ в течение десяти дней, если иной срок не предусмотрен законом или договором подряда. **В противном случае подрядчик обязан приостановить работы** с отнесением на счет заказчика убытков, вызванных простоем.

Подрядчик, который не выполнил вышеизложенные обязанности, лишается права требовать от заказчика оплаты выполненных им доп. работ, **если только не докажет необходимость немедленных действий в интересах заказчика (например, если приостановление работ могло привести к гибели или повреждению объекта строительства)**

1. Подписание сметного расчета = согласование доп. работ

- Необходимость выполнения доп. работ для достижения предусмотренного контрактом результата заказчик не оспаривал. Но оплачивать их отказался: **согласовывая сметы на доп. объемы работ, он рассчитывал, что указанные работы будут выполнены в рамках твердой цены контракта.**
- **Правовая оценка:** **необходимость выполнения доп. работ сторонами была согласована, работы подрядчиком выполнены и заказчиком приняты, следовательно, подлежат оплате**

Постановление ФАС УО от 27.10.2016 по делу № А60-56059/2015.

См. постановление ФАС СЗО от 12.05.2017 по делу № А42-4271/2016

2. Надлежащее согласование = заключение ДС, и **никак иначе**

Подписанные заказчиком без возражений акты выполненных работ и справки о стоимости доп. работ **подтверждают лишь факт выполнения таких работ, но не факт их согласования.** Неосновательного обогащения на стороне заказчика при этом не возникает, т.к. **лицо, выполнявшее работы, не могло не знать, что работы выполняются им при очевидном отсутствии обязательства**

Определение ВС РФ от 19.09.2016 № 307-ЭС16-11063 по делу № А66-8374/2015. См. постановления ФАС ПО от 19.02.2021 по делу № А65-12700/2020, ФАС ВВО от 12.02.2018 по делу № А29-7236/2016, от 20.04.2017 по делу № А29-7714/2015, от 06.10.2017 по делу № А28-5675/2016, ФАС ДВО от 29.11.2017 по делу № А51-4218/2017, от 10.08.2017 по делу № А73-12241/2016, от 23.10.2017 по делу № А51-1491/2017, от 26.02.2018 по делу № А73-4774/2017, ФАС СЗО от 24.08.2017 по делу № А13-16570/2016, от 18.05.2017 по делу № А05-7329/2016, от 21.03.2017 по делу № А66-1353/2016, от 12.01.2018 по делу № А66-2136/2017, ФАС СКО от 06.07.2017 по делу № А32-39787/2015, от 11.02.2016 по делу № А53-26415/2014, от 16.09.2016 по делу № А63-609/2016, ФАС УО от 29.06.2017 по делу № А60-38579/2016, от 30.05.2017 по делу № А60-42958/2016, от 06.06.2017 по делу № А60-42962/2016, от 28.11.2017 по делу № А71-11604/2015 и т. д.

Понудить заказчика к подписанию ДС невозможно

- “ Из текста подп. «б» ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ следует, что инициатива по увеличению объема работ принадлежит заказчику («объем работ увеличивается по предложению заказчика»). Иск подрядчика об обязанности заказчика заключить ДС к контракту оставить без удовлетворения

См. постановления ФАС СКО от 14.07.2017
по делу № А20-3138/2016, от 29.07.2016 по делу
№ А32-29657/2015, 10ААС от 10.08.2017 по делу № А41-17072/17

Случаи взыскания стоимости доп. работ, выполненных без ДС

Увеличение объема работ по контракту допустимо исключительно в случае, если их невыполнение грозит годности и прочности результата выполняемой работы. К дополнительным работам, подлежащим оплате заказчиком, также могут быть отнесены исключительно те работы, которые, исходя из имеющейся информации на момент подготовки документации и заключения контракта объективно не могли быть учтены в технической документации, но должны быть произведены, поскольку без их выполнения подрядчик не может приступать к другим работам или продолжать уже начатые, либо ввести объект в эксплуатацию и достичь предусмотренного контрактом результата.

Пример взыскания стоимости доп. работ, выполненных без ДС

Если подрядчик доказал, что работы выполнялись в связи с необходимостью немедленных действий в интересах заказчика, в частности в связи с тем, что приостановление работ могло привести к гибели или повреждению объекта строительства.

Неотложный аварийно-восстановительный характер доп. работ, их несамостоятельность по отношению к предмету контракта и необходимость для достижения конечного результата подтверждаются заключением независимой строительно-технической экспертизы

См. постановления ФАС ДВО от 05.02.2018 по делу № А24-1047/2017, от 07.02.2018 по делу № А37-555/2016; ФАС СКО от 12.01.2018 по делу № А32-5408/2017, от 08.12.2017 по делу № А53-9067/2016; ФАС УО от 30.01.2018 по делу № А50-23816/2016

Если исполнитель **не вправе** прекратить оказание услуг

В силу п. 4 ст. 51.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» при исполнении государственного контракта на оказание услуг связи для нужд органов государственной власти, нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка **оператор связи**, заключивший указанный государственный контракт, **не вправе приостанавливать и (или) прекращать оказание услуг связи без согласия в письменной форме государственного заказчика**. Поэтому **оператор связи вправе требовать оплаты стоимости услуг, оказанных в отсутствие ДС к контракту (и даже в отсутствие контракта)**

Постановление ФАС ЗСО от 18.11.2016 по делу № А45-24749/2015,
определение ВС РФ от 24.09.2015 № 301-ЭС15-11821

При заключении ДС к расценкам применяется аукционный коэффициент

- При заключении ДС о выполнении доп. работ не был учтен понижающий коэффициент 39,08 %.
- По предписанию контрольного органа заказчик обратился в суд с иском о взыскании с подрядчика неосновательного обогащения.
- **Правовая оценка суда:** при формировании цены дополнительных работ следовало применить понижающий коэффициент, т. к. ЦК формировалась с его учетом

Постановление 17ААС от 26.10.2017 по делу № А60-26721/2017

Изменение $\pm 10\%$ объема ТРУ и ЦК: допустимо ли более 2-х раз?

Вид цены контракта (ЦК)	Обозн.	Формула текущей ЦК	Текущая ЦК, руб.	Прирост текущей ЦК по ср. с предыдущей	Прирост текущей ЦК по ср. с первонач.
Первоначальная цена контракта	C_0	-	1 000 000,00	-	-
ЦК согласно ДС № 1	C_1	$C_1 = C_0 \times 1,1$	1 100 000,00	10%	10%
ЦК согласно ДС № 2	C_2	$C_2 = C_1 \times 1,1$	1 210 000,00	10%	21%
ЦК согласно ДС № 3	C_3	$C_3 = C_2 \times 1,1$	1 331 000,00	10%	33%

и т. д.

См. письмо Минэкономразвития России от 21.07.2015 № Д28и-2185

Курьезы, обусловленные «ступенчатой» шкалой штрафов

Цена контракта, тыс. руб.		Размер штрафа	
		для поставщика, % от ЦК	для заказчика, % от ЦК
До изменения	2 900,0	10	2,5
После изм.	3 190,0	5	2

Цена контракта, тыс. руб.		Размер штрафа	
		для поставщика, % от ЦК	для заказчика, % от ЦК
До изменения	3 100,0	5	2
После изм.	2 790,0	10	2,5

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Изменение условий контракта в сфере строительства

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

План темы

1. Изменение объема и видов работ с изменением цены контракта не более чем на 10 % (п. 1.3 ч. 1 ст. 93)
2. Изменение условий контракта решением Правительства РФ, высшего ОИВ субъекта РФ или решением местной администрации в связи с невозможностью исполнения (п. 8 ч. 1 ст. 95)
3. Изменение срока выполнения работ на срок, не превышающий первоначального (п. 9 ч. 1 ст. 95)
4. Особые основания для изменения КЖЦ (п. 11 ч. 1, ч. 1.2 ст. 95)
5. Изменение цены контракта в связи с удорожанием строительных ресурсов (ПП РФ от 09.08.2021 № 1315)

**Изменение объема и видов работ
с изменением цены в пределах 10 %**

Допускается изменение существенных условий контракта

~~1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у ед. поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:~~

1.3. При изменении объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу ОКС, проведению работ по сохранению ОКН, по контракту, предусмотренному ч. 16 (если КЖЦ предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт ОКС), 16.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства РФ цены контракта не более чем на 10 % цены контракта.

Подп. «в» п. 1 ч. 1 ст. 95 → п. 1.3 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Изменения должны быть мотивированы

- **Обстоятельства дела:** доп. соглашением изменены виды и объемы работ, а также заменены отдельные локальные сметные расчеты.
- **Правовая оценка судов:** подп. «в» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ прямо предусматривает возможность изменения объема и видов выполняемых работ по контракту. В рассматриваемом случае сторонами изменены виды работ и их объем, положения подп. «в» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ применены правомерно.
- Доказательств того, что подрядчиком фактически включены самостоятельные по отношению к заключенному контракту работы, не представлено. Напротив, незаключение ДС привело бы к невозможности исполнения контракта, т. к. без устранения указанных подрядчиком обстоятельств работы на объекте продолжать было бы невозможно, о чем подрядчик своевременно предупредил заказчика.

**Изменение существенных
условий контракта в связи с
невозможностью его исполнения**

Невозможность исп. контракта по независящим от сторон обстоятельствам

- Контракт заключен на срок не менее одного года, а его **цена \geq 100 млн руб.** (п. 1(1) ПП РФ от 20.07.2019 № 948)
- Имеется **обоснование** изменения на основании решения Правительства РФ, высшего ОИВ субъекта РФ, местной администрации (соответственно уровню заказчика)
- **Изменение не приведет к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на 30 %** (срок на прохождение экспертизы не включается)

А если предмет контракта — авторский надзор и строительный контроль?

- **Позиция контрольного органа:** не представляется возможным заключение доп. соглашения со ссылкой на п. 8 ч. 1 ст. 95, если предметом контракта являются авторский надзор и строительный контроль объектов.
- **Правовая оценка суда:** контракты на осуществление функций технического надзора (строительного контроля) и авторского надзора являются фактически неотъемлемой частью к контракту на строительство, в связи с чем три вышеуказанных контракта являются единым целым, направленным на выполнение работ по строительству объекта в целом. Учитывая вышеизложенное, наличие в действиях заказчика квалифицирующих признаков состава адм. правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, является не доказанным.

**Изменение срока выполнения
работ на срок не более
первоначального**

Однократное изм. срока исп. контракта на срок не больше первоначального

1. Если контракт не был исполнен в установленный срок **по вине подрядчика**. Чтобы претендовать на изменение условий контракта, подрядчику необходимо оплатить все начисленные неустойки (штрафы, пени).
2. Если контракт не был исполнен в установленный срок по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в т. ч. необходимость внесения изменений в ПД

П. 9 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Нужно ли цитировать п. 9 ч. 1 ст. 95?

“ Правило, предусмотренное п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, не является обязательным условием, подлежащим включению в проект контракта, а представляет собой закрепленный Законом № 44-ФЗ случай, позволяющий однократное изменение срока исполнения контракта по соглашению сторон контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.

Таким образом, у заказчика отсутствует обязанность по включению указанного условия в проект контракта.

Решение Хабаровского УФАС от 06.04.2020 № 7-1/98 по делу № 7-1/607.
См. также решения Саратовского УФАС от 06.11.2019 № 064/06/64-722/2019,
Курганского УФАС от 30.10.2019 по делу № 05-02/195-19

Можно ли **заставить** заказчика применить п. 9 ч. 1 ст. 95?

“ У заказчика отсутствует волеизъявление на изменение условий контрактов, а самими контрактами и действующим законодательством, регулирующим правоотношения в сфере заключения закупок, в частности, **ст. 34, 95 Закона № 44-ФЗ,** не предусмотрена возможность понуждения заказчика к изменению условий контракта в судебном порядке, равно как и к заключению на этот счет каких-либо доп. соглашений.

Постановление ФАС МО от 22.03.2021 по делу № А41-37758/2020.

См. также постановление ФАС ЦО от 01.02.2021 по делу № А68-457/2020

Применение п. 9 ч. 1 ст. 95 к контрактам, заключенным до 01.07.19

- В переходных положениях Закона № 71-ФЗ не указано, что внесенные изменения применяются к правоотношениям, возникшим до дня вступления в силу названного федерального закона.
- Рассматриваемый муниципальный контракт заключен 21.09.2018, т. е. в период действия прежней редакции ст. 95 Закона № 44-ФЗ, не предусматривавшей случаи изменения срока исполнения контракта → к спорным правоотношениям, возникшим из договора, заключенного до дня вступления в силу Закона № 71-ФЗ, измененные положения ч. 1 ст. 95 неприменимы, т. к. действующим законодательством определены последствия принятия закона или иного правового акта, устанавливающего иные правила, чем те, которые действовали на момент заключения договора, а именно: новые правила, на которые ссылается подрядчик, не применяются к ранее возникшим правоотношениям.

Решение АС Ростовской обл. от 18.11.2020 по делу № А53-22746/2020

Ошибка: продлевают на срок больше первоначального



- “ Установив, что в нарушение п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ сроки исполнения контракта были продлены до 01.12.2019 на срок, превышающий срок исполнения муниципального контракта, предусмотренный при его заключении (с 11.06.2019 по 01.09.2019), суды пришли к выводу о наличии в действиях общества состава адм. правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ (штраф 200 000 руб.)

Определение ВС РФ от 16.10.2020 № 308-ЭС20-15391 по делу № А61-5797/2019.
См. также постановление ФАС ЦО от 05.02.2021 по делу № А05-4913/2020

Ошибка: продлевают срок в отсутствие оснований



- П. 9 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ допускает внесение изменений только при наличии на то оснований, а именно в случае невозможности исполнения контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам, в т. ч. по причине необходимости внесения изменений в ПД.
- Вместе с тем наличие необходимости внесения изменений в ПД, как и фактическое выполнение дополнительных работ, влекущих увеличение срока исполнения контракта сторонами, не доказано.
- **Вывод:** законные основания для изменения срока исполнения контракта отсутствовали. ДС является недействительным.

Постановление ФАС ЦО от 06.04.2021 по делу № А83-10718/2020

Ошибка: игнорируют ограничения по предмету контракта



- Предметом спорного контракта является благоустройство набережной реки Азовки, включающее строительные-монтажные работы. Объект расположен на территории, относящейся к объекту археологического наследия (имеется ссылка в техническом задании). Однако непосредственное выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия не относится к предмету спорного контракта.
- Соответственно, к спорным отношениям положения п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ неприменимы (по предмету контракта и условиям применения).

Решение АС Ростовской обл. от 30.11.2020 по делу № А53-33373/2020

Ошибка: забывают потребовать предоставления нового ОИК



- Дополнительным соглашением существенные условия муниципального контракта изменены путем продления срока действия муниципального контракта и срока выполнения предусмотренных контрактом работ на 2020 г.
- После подписания дополнительного соглашения не представил заказчику обеспечение исполнения контракта → директор школы оштрафована на 20 000 руб. на основании ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Решение Кировского районного суда г. Ростова-на-Дону
от 08.06.2020 № 12-216/2020

Срок действия БГ увязывается с продленным сроком исполнения

““

Срок действия БГ должен превышать предусмотренный контрактом **срок исполнения обязательств**, которые должны быть обеспечены такой БГ, не менее чем на один месяц, **в т. ч. в случае его изменения в соответствии со ст. 95 Закона № 44-ФЗ**

Ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ

К сожалению, заказчики забывают о приписке



В Законе

- Если срок действия БГ должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой БГ, **не менее чем на один месяц, в т. ч. в случае его изменения в соответствии со ст. 95**

У заказчика

- Срок действия БГ должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой БГ, **не менее чем на один месяц**

Решения СПб УФАС России от 15.11.2019 по делу № 44-5310/19, от 16.10.2019 по делу № 44-4899/19 и др.

**Особые условия для
изменения КЖЦ и контрактов
на строительство «под ключ»**

Возможность изменения КЖЦ

Если при исполнении контракта, предусмотренного ч. 16 (при условии, что КЖЦ предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства) и ч. 16.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, сметная стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта, определенная по результатам проверки на предмет достоверности ее определения в ходе проведения государственной экспертизы проектной документации, превышает цену такого контракта.

Изменение возможно на основании решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта РФ, муниципальных нужд соответственно и при условии, что такое изменение существенных условий не приведет к увеличению цены контракта более чем на 30 %

П. 11 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Возможность изменения КЖЦ

1.2. В случае, если при исполнении контракта, предусмотренного ч. 16 (при условии, что КЖЦ предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт ОКС) и ч. 16.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, цена такого контракта превышает сметную стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта ОКС, определенную по результатам проверки на предмет достоверности ее определения в ходе проведения государственной экспертизы проектной документации, цена такого контракта должна быть уменьшена с учетом указанной сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта ОКС.

Ч. 1.2 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

**Изменение цены контракта
в связи с удорожанием
строительных материалов**

ПП РФ от 09.08.2021 № 1315. Условия:

- заказчик включен в перечень 60 федеральных заказчиков (приложение к ПП РФ) либо является ЮЛ, заключившим контракт в соответствии с ч. 5 ст. 15 ФЗ-44;
- цена контракта превышает 1 млн руб.;
- контракт заключен до 1 января 2022 года на срок не менее года;
- обязательства по контракту на дату заключения соглашения об изменении его условий не исполнены;
- есть документально обоснованное предложение подрядчика о корректировке;
- есть решение Правительства РФ;
- корректировка осуществляется в пределах лимитов бюджетных обязательств;
- срок исполнения контракта или его цена увеличиваются не более чем на 30 %;
- объемы работ, конструктивные, организационно-технологические и другие решения не меняются;
- для контрактов с ценой 100 млн руб. и выше размер увеличения цены определен по итогам повторной госэкспертизы проектной документации в части проверки достоверности сметной стоимости строительства.

Постановление Правительства Красноярского края от 27.10.21 № 770-п



Об особенностях изменения существенных условий государственного контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, заключенного для обеспечения государственных нужд Красноярского края, в связи с увеличением в 2021 году цен на строительные ресурсы, подлежащие поставке и (или) использованию при исполнении такого контракта

<http://www.krskstate.ru/docs/0/doc/79697>

https://www.youtube.com/watch?v=pCPY1fB3RR0&list=PL-ecPNikExEOUft_g4xAOiaJ6bb1wIc92&index=7&t=3306s

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Прочие основания для изменения условий контракта

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

План темы

1. Изменение условий контракта на основании решения Правительства РФ, ВОИВ субъекта РФ, местной администрации, если исполнение контракта по независящим от его сторон обстоятельствам без изменения условий контракта невозможно (п. 2, 3, 4 ч. 1 ст. 95)
2. Изменение тарифов как основание для изменения условия о цене контракта (п. 5 ч. 1 ст. 95)
3. Сокращение ЛБО как основание для изменения существенных условий контракта (п. 6 ч. 1, ч. 2, 3, 4 ст. 95)
4. Перемена исполнителя (в т. ч. вопрос о цессии)
5. Изменение условий контракта в соответствии с п. 10
6. Отдельные новеллы Закона № 360-ФЗ

Изменение тарифов (п. 5 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ)

Изменение тарифов

Изменение в соответствии с законодательством РФ регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги

П. 5 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Тарифы вступают в силу с момента, когда они были надлежащим образом опубликованы. Наличие либо отсутствие ДС к контракту правового значения не имеет

Постановление 18 ААС от 01.02.2018 по делу № А76-6141/2017

Сокращение лимитов бюджетных обязательств

Сокращение объема обязательств и ЦК при уменьшении ЛБО

1. Заказчик является казенным учреждением
2. Заказчик обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) объема обязательств
3. Сокращение объема обязательств осуществляется в соответствии с Методикой, утв. постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1090
4. Поставщик (подрядчик, исполнитель) должен быть согласен на такое изменение





Методика сокращения объема ТРУ при уменьшении цены контракта

Заказчику необходимо попытаться достичь соглашения с исполнителем контракта об уменьшении ЦК без изменения объема обязательств исполнителя



В противном случае заказчик согласовывает существенные условия контракта в части сокращения количества товаров, объемов работ или услуг

Объем обязательств сокращают исходя из необходимости:

-  Достижения результатов целевых программ и непрограммных мероприятий
-  Возмещения исполнителю контракта фактически понесенных им затрат
-  Непревышения объемов ЛБО, доведенных заказчику как получателю бюджетных средств
-  Исполнения в первоочередном порядке контрактов, связанных с жизнеобеспечением населения

Механизм сокращения объема обязательств: размер прибыли

Сокращение объема обязательств производится исходя из необходимости сохранения в составе цены контракта прибыли в размере, не превышающем:

- 1 % затрат контрагента на оплату покупных комплектующих изделий (полуфабрикатов) и работ (услуг)
- 20 % остальных затрат по контракту

Сокращение объема обязательств: подтверждающие документы

Объем обязательств сокращается в размере, определяемом исполнителем контракта в пределах суммы сокращаемых ЛБО на основании представленных предложений исполнителя контракта с приложением следующих документов:

- расшифровка материальных расходов, связанных с исп. контракта
- расчет и обоснование прибыли по контракту

Новая разбивка ЛБО по годам → новые сроки выполнения работ

- Заказчик заключил ДС к контракту на реконструкцию корпусов многофункционального медицинского центра, в соответствии с которым срок завершения работ был изменен с «не позднее 15 декабря **2016** года» на «не позднее 20 декабря **2017** года».
- **Правовая оценка:** спорное ДС было заключено в связи с уменьшением ЛБО в одном из годов, на которые предусматривалось финансирование (внесены соответствующие изменения в АИП). Таким образом, ДС о продлении сроков выполнения работ заключено с соблюдением требований п. 6 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Постановление ФАС МО от 07.06.2017 по делу № А40-141570/2016

Особое основание для изменения условий контракта БУ или АУ

В договоры БУ и АУ о поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг, подлежащие оплате за счет субсидий на финансовое обеспечение выполнения ими гос. (мун.) задания, **включается условие о возможности изменения по соглашению сторон размера и (или) сроков оплаты и (или) объема ТРУ в случае уменьшения получателю бюджетных средств, предоставляющему субсидии, ранее доведенных в установленном порядке ЛБО на предоставление субсидии.**

В случае признания утратившими силу положений закона (решения) о бюджете на текущий финансовый год и плановый период в части, относящейся к плановому периоду, БУ или АУ вправе не принимать решение о расторжении предусмотренных настоящим пунктом договоров, подлежащих оплате в плановом периоде, при условии заключения доп. соглашений к указанным договорам, определяющих условия их исполнения в плановом периоде.

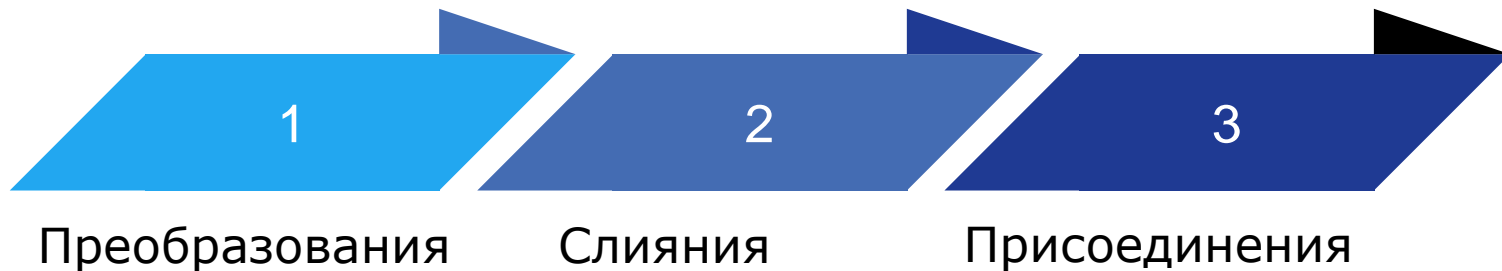
БУ обязаны включать условие из п. 5 ст. 78.1 БК РФ в свои контракты

При осуществлении закупки бюджетным учреждением за счет средств, предусмотренных п. 1 ст. 78.1 БК РФ, **в контракт включается условие, предусмотренное п. 5 ст. 78.1 БК РФ,** с учетом положений ст. 95 Закона № 44-ФЗ.

Письмо Минфина России от 03.10.2019 № 24-03-07/75897

Перемена исполнителя

Перемена исполнителя контракта — при реорганизации ЮЛ в форме:



Ч. 5 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

А если у исполнителя произошла реорганизация в форме разделения?

**Письмо Минэкономразвития России
от 31.12.2014 № Д28и-2852**

- Законом № 44-ФЗ в качестве основания перемены поставщика (подрядчика, исполнителя) по контракту не предусмотрена такая форма реорганизации юридического лица, как разделение.
- Следует рассмотреть возможность расторжения контракта по соглашению сторон с момента разделения поставщика и проведения заказчиком новой закупки путем заключения нового контракта с правопреемником поставщика

Допустима ли цессия?

Условие о порядке оплаты ТРУ, включая платежные реквизиты, которые указаны в гос. (мун.) контракте, является существенным и в силу положений, определенных законодательством о контрактной системе, не м. б. изменено.

Правоотношения, возникающие при заключении и исполнении гос. (мун.) контракта, регулируются не только гражданским законодательством, но и бюджетным законодательством РФ, законодательством о контр. системе.

Так, оплата гос. (мун.) контракта является исполнением бюджета по расходам и определяется бюджетным законодательством РФ.

При этом бюджетным законодательством РФ не определен порядок санкционирования оплаты денежных обязательств, возникающих из гос. (мун.) контрактов, третьему лицу, не являющемуся поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по такому контракту.

Учитывая изложенное, до внесения соответствующих изменений в указанные нормативные правовые акты оплата по гос. (мун.) контракту возможна только поставщику, платежные реквизиты которого указаны в условиях контракта.

Письмо Минфина от 16.08.2019 № 09-04-06/62906

Допустима ли цессия?

В результате подписания договора цессии не производится замена стороны договора — поставщика (подрядчика, исполнителя), а лишь переходит право требования уплаты начисленной задолженности (личность кредитора не имеет существенного значения для должника). При этом **заказчик сохраняет право на выдвижение возражений в соответствии со ст. 386 ГК РФ**

Исходя из положений п. 7 ст. 448 ГК РФ **запрет уступки прав по договорам, заключение которых возможно только путем проведения торгов, не затрагивает требований по денежным обязательствам**. С 01.06.2018 вступила в силу нов. ред. п. 7 ст. 448 ГК РФ, в соответствии с которой **победитель торгов вправе уступать требования по денежному обязательству**

Решение Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № АКПИ19-112

Изменение условий контракта с ЕП на поставку ресурсов

Особое основание для изменения контрактов на поставку ресурсов

Сняты ограничения на изменение по соглашению сторон существенных условий контракта, заключенного с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с п. 1, 8, 22, 23, 29, 32, 34, 51 ч. 1 ст. 93

П. 10 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Можно ли пролонгировать контракты, заключенные по п. 1, 8, 29 ч. 1 ст. 93?

- В случаях, указанных в п. 10 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, **заказчик вправе по согласованию сторон изменять любые существенные условия контракта, в том числе цену и срок исполнения контракта.**
- При этом отмечаем, что согласно п. 2 ст. 72 БК РФ государственные (муниципальные) контракты заключаются **в соответствии с ПГ** и оплачиваются **в пределах лимитов бюджетных обязательств.**

Письмо Минфина России от 10.02.2020 № 24-01-08/8520,
от 02.06.2020 № 24-03-07/47165, № 24-03-08/47040 и др.

Отдельные новеллы Закона № 360-ФЗ

Новое основание для изменения

- “ “ Если при исполнении контракта изменяется срок исполнения отдельного этапа (отдельных этапов) исполнения контракта в рамках срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.

Подп. 12 п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Изменение условий контракта на НИОКР

“ “ Если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, предметом которого является выполнение НИОКР или технологических работ, цена которого составляет или превышает предельный размер (предельные размеры) цены, установленный Правительством РФ, возникли независимые от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения.

Изменение возможно на основании решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта РФ, муниципальных нужд соответственно и при условии, что такое изменение существенных условий не приведет к увеличению цены контракта более чем на 30 %

Порядок внесения изменений: ОИК

Изменения осуществляются при условии предоставления поставщиком ОИК, если возникают новые обязательства, не обеспеченные ранее предоставленным ОИК, и если при определении поставщика требовалось ОИК. При этом:

1) размер ОИК может уменьшен (см. 7 – 7.3 ст. 96), **при уменьшении ЦК заказчик пропорционально возвращает «денежное» ОИК (ч. 1.4 ст. 95)**

2) **ОИК может быть предоставлено путем внесения изменений в условия ранее предоставленной заказчику независимой гарантии;**

3) если ОИК осуществляется путем предоставления новой независимой гарантии, ранее выданная гарантия не возвращается, взыскание по ней не производится, заказчик признается отказавшимся от своих прав по ранее предоставленной независимой гарантии, **обязательство гаранта перед заказчиком по ранее предоставленной независимой гарантии прекращается с момента выдачи новой независимой гарантии;**

4) если при увеличении цены контракта ОИК осуществляется путем внесения денежных средств, **поставщик вносит на счет заказчика денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств поставщика**

Заключение ДС с использованием ЕИС

Соглашение об изменении условий контракта, заключенного по результатам электронных процедур, закрытых электронных процедур, **заключается с использованием ЕИС**. В случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 103 настоящего Федерального закона, такое соглашение не размещается на официальном сайте.

Ч. 1.7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ. **Вступит в силу с 1 января 2023 г.**

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Изменение предмета контракта

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Поставка продукции с улучшенными характеристиками

“

При исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные **характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными** по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте.

Исключения, связанные с ЗОУД

ПП РФ от 05.02.2015 № 102

- Изделия медицинского назначения по перечню (если при проведении закупки отклонялись заявки с иностранным товаром)

ПП РФ от 16.11.2015 № 1236

- Программное обеспечение, базы данных, права их использования (нельзя заменять включенное в реестр российского ПО на иное)

ПП РФ от 30.11.2015 № 1289

- ЖНВЛП (если при проведении закупки отклонялись заявки с иностранным товаром)

ПП РФ от 22.08.2016 № 832

- Продовольственные товары по перечню (если при проведении закупки отклонялись заявки с иностранным товаром)

ПП РФ от 10.07.2019 № 878

- Отдельные виды радиоэлектронной продукции по перечню (если при проведении закупки отклонялись заявки с иностранным товаром)

ПП РФ от 30.04.2020 № 616

- Промышленные товары по перечню (нельзя заменять товары из РРПП/РЕПП на товары, не включенные в указанные реестры)

ПП РФ от 30.04.2020 № 617

- Промышленные товары по перечню (если при проведении закупки отклонялись заявки с иностранным товаром)

Ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Запрет на изменение СПТ следует установить в контракте

- В нарушение п. 7 ч. 5 ст. 63 и ч. 1 ст. 64 Закона № 44-ФЗ **ни аукционная документация, ни ее составляющая — проект контракта не содержат условия о том, что при исполнении контракта не допускается замена СПТ**, за исключением случая, когда в результате такой замены страной происхождения товаров будет являться государство — член ЕАЭС.
- Действия ДЛ заказчика, по вине которого утверждена аукционная документация с нарушением требований ч. 1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, содержат **признаки адм. правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.**

Решение Северо-Осетинского УФАС от 07.03.2018 по делу № А64-03/18

Замена возможна только при исполнении контракта

- УЗ предложил значение характеристики светодиодного светильника не в рамках заданного заказчиком диапазона значений → заявка была отклонена.
- **Правовая оценка УФАС:** довод УЗ о предложении заказчику товара с улучшенными характеристиками подлежит отклонению, поскольку в силу ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ принятие товара с улучшенными характеристиками является правом, а не обязанностью заказчика и может быть реализовано исключительно на стадии исполнения контракта.

Решение Амурского УФАС России от 15.03.2021
по делам № 028/06/99-106/2021, 028/06/99-107/2021

Замена ТРУ лишь на улучшенные ТРУ, но не на аналогичные

- В соответствии с ДС к контракту на поставку лекарственных препаратов по МНН Арипипразол 15 мг препарат «Зилаксер» **словенского производства** был заменен на препарат «Амдоал» **российского производства**, и т. д.)
- **Правовая оценка ФАС России:** заказчик не смог доказать, что товар, предусмотренный дополнительным соглашением, обладает улучшенными потребительскими свойствами по сравнению с качеством и характеристиками товара, изначально указанного в контракте. **Предмет контракта изменен незаконно**

Решение ФАС России от 16.02.2016 по делу № П-25/16.

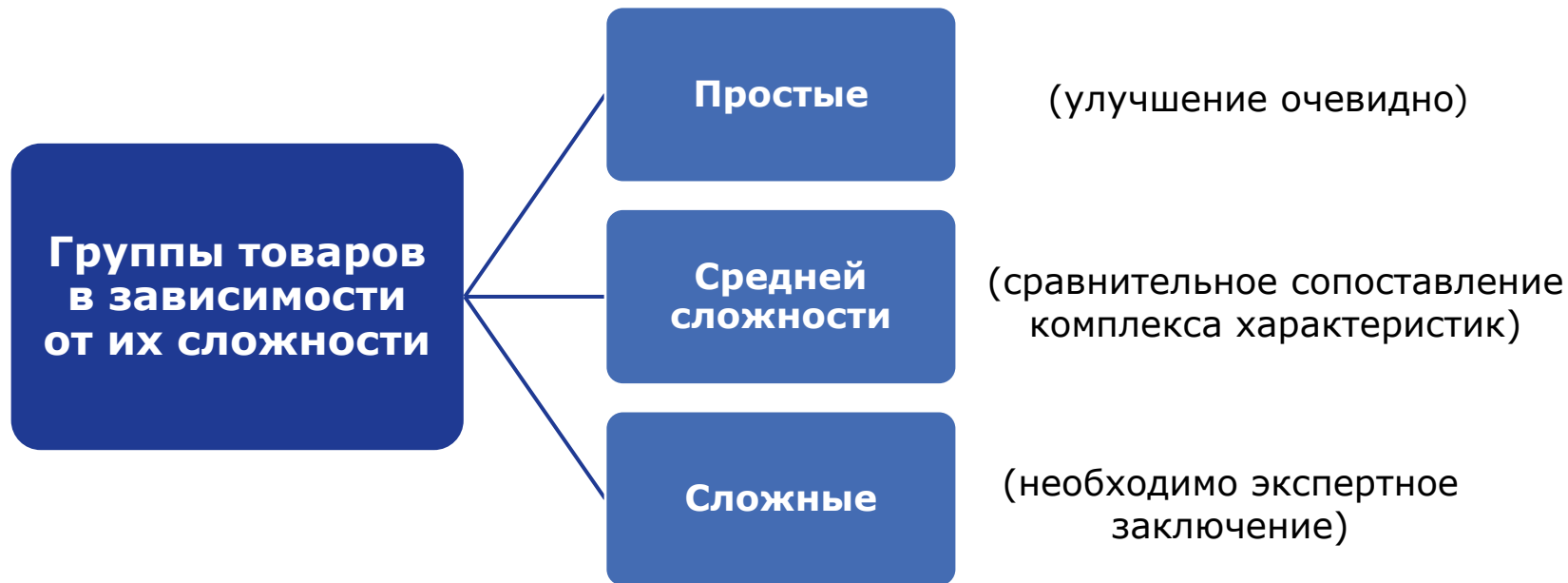
См. также решение Верховного суда Республики Хакасия от 08.11.2017 по делу № 7р-248/2017

Неочевидность «улучшенности» может стать источником проблем

“

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что товары, предлагаемые поставщиком для замены, имеют лучшие характеристики, чем ранее согласованные в спецификациях товары. При предложении заменить товар такие доказательства поставщиком не представлены. Для оценки доводов о более высоком качестве смеси Нестожен-1, указанных в письменном пояснении, суд апелляционной инстанции отметил необходимость наличия специальных познаний, однако стороны не заявляли ходатайств о проведении экспертизы. В связи с этим довод о более высоком качестве заменяемого товара суд считает неподтвержденным.

Сложность сопоставления характеристик разных товаров



Пример простого решения об улучшенности характеристик

- По контракту поставляются: 1) системный блок + клавиатура и мышь; 2) монитор; 3) принтер; 4) сканер; 5) акустическая система для компьютера; 6) настольная лампа; 7) сетевой фильтр **на 5 розеток**.
- При условии, что устройства с 1 по 6 оснащены самостоятельным шнуром питания с вилкой, в сетевой фильтр на 5 розеток невозможно включить все 6 устройств одновременно.
- Возможно заключить дополнительное соглашение, изложив строку 7 в редакции: «7) сетевой фильтр **на 8 розеток**». Остальные условия контракта (в т. ч. цена) не изменяются.



Товар средней сложности: пример 1

Характеристика товара, предусмотренная спецификацией контракта	По контракту (Electrolux EACS-07HG/N3)	К замене (Haier HSU-07HEK303/R2)	Заключение по результатам сравнения характеристик
Рекомендуемая площадь помещения	20 м²	20 м²	Характеристики идентичны
Потребляемая мощность (охлаждение/нагрев)	655/655 Вт	685/610 Вт	Различия несут ественны для заказчика, находятся в пределах, предусмотренных ДЭА
Мощность в режиме охлаждения	2 100 Вт	2 200 Вт	Характеристика предлагаемого к замене изделия лучше предусмотренной по контракту
Мощность в режиме обогрева	2 200 Вт	2 200 Вт	Характеристики идентичны
Циркуляция воздуха	400 м³/час	450 м³/час	Характеристика предлагаемого к замене изделия лучше предусмотренной по контракту
Уровень шума (макс/мин)	35/22 дБ	39/25 дБ	Различия несут ественны для заказчика, находятся в пределах, предусмотренных ДЭА
Дистанционное управление	Наличие	Наличие	Характеристики идентичны
Дисплей на внутр. блоке	Наличие	Наличие	Характеристики идентичны
Общее заключение: сплит-система Haier HSU-07HEK303/R2 обладает улучшенными техническими и функциональными характеристиками в сравнении с сплит-системой Electrolux EACS-07HG/N3, предусмотренной контрактом, и может быть предложена к поставке вместо последней			

Товар средней сложности: пример 2

Характеристика, предусмотренная спецификацией	По контракту (Electrolux EACS-07HG/N3)	К замене (Haier HSU-07HEK303/R2)	Заключение по результатам сравнения характеристик
Ионизатор	наличие	отсутствует	Характеристика предлагаемого к замене изделия хуже предусмотренной по контракту
Функция самоочистки и самодиагностики	наличие	отсутствует	Характеристика предлагаемого к замене изделия хуже предусмотренной по контракту
Фильтры	Электростатический катехиновый антибактериальный дезодорирующий каталитический антиклещевой	Электростатический	Характеристика предлагаемого к замене изделия хуже предусмотренной по контракту

Общее заключение: сплит-система Haier HSU-07HEK303/R2 **не обладает** улучшенными техническими и функциональными характеристиками в сравнении с сплит-системой Electrolux EACS-07HG/N3, предусмотренной контрактом, и не может быть предложена к поставке вместо последней

Товар средней сложности: пример 3

Характеристика товара, предусмотренная спецификацией контракта	По контракту (Electrolux EACS-07HG/N3)	К замене (Haier HSU-07HEK303/R2)	Заключение по результатам сравнения характеристик
Рекомендуемая площадь помещения	20 м ²	20 м ²	Характеристики идентичны
Тип хладагента	R410A	R410A	Характеристики идентичны
Максимальная длина труб	15 м	15 м	Характеристики идентичны
Дистанционное управление	Наличие	Наличие	Характеристики идентичны
Дисплей на внутреннем блоке	Наличие	Наличие	Характеристики идентичны
Минимальная t для режима обогрева	-7 °C	-7 °C	Характеристики идентичны
Минимальная t для режима охлаждения	10 °C	10 °C	Характеристики идентичны

При обследовании места предполагаемого монтажа сплит-системы выяснилось, что минимально возможный перепад высоты между наружным и внешним блоком в месте монтажа составляет 9 м. В силу указанного, монтаж сплит-системы Electrolux EACS-07HG/N3 невозможен, поскольку максимально возможный перепад между блоками для данной сплит-системы составляет 5 м. В этой связи предлагается к замене сплит-система Haier HSU-07HEK303/R2, у которой значение данного показателя составляет 10 м.

Рекомендуем расторгнуть контракт и заключить новый на поставку необходимой сплит-системы!

Пример сложного товара: электрокоагулятор



Контактный

активный электрод имеет форму ланцета, петли или иглы, а результатом воздействия является образование чистой раны, пригодной для биопсии, или раны с тонким слоем поверхностной коагуляции

Данная методика
более универсальна

Бесконтактный

принцип действия основан на создании электрической дуги, вызывающей «испарение» клеточного вещества точно в месте соприкосновения, что позволяет избежать нагревания и разрушения соседних тканей

Данная методика
менее травматична

Необходимо заключать ДС, иначе **несоответствие = недостаток**

- “ Доказательства осуществления ямочного ремонта струйным методом (струйно-инъекционным методом) с использованием установок для ямочного ремонта методом пневмонабрызга «Магnum» **не принимаются судом в качестве подтверждения улучшения качества изначально предусмотренных контрактом работ, так как соответствующие изменения в реестр контрактов заказчиком не внесены,** в то время как соблюдение таких правил в силу ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ является обязательным

Решение Тверского обл. суда от 03.05.2017 по делу № 21-203/2017.

См. также постановления ФАС ПО от 15.12.2016 по делу № А06-191/2016,

ФАС МО от 20.06.2018 № Ф05-8304/2018 по делу № А40-84574/2017

Для замены видов работ на другие можно использовать ч. 7 ст. 95

- Предмет контракта — строительство мостового перехода. Комиссия в составе представителя заказчика, подрядчика и автора проекта, осуществляющего авторский строительный надзор, постановила **выполнить возникшие в ходе строительства дополнительные работы в счет отпадающих работ в пределах сметной стоимости объекта без увеличения цены контракта.**
- **Вывод суда:** Закон № 44-ФЗ не устанавливает критерии «улучшенности» технических характеристик и функциональных (потребительских свойств) ТРУ, в связи с чем заказчик устанавливает такие критерии самостоятельно, исходя из имеющихся у него потребностей. **Заказчик своими действиями обеспечил эффективное использование бюджетных денежных средств, т. к. благодаря внесенным в контракт изменениям работы были выполнены по меньшей цене, нежели предполагалось изначально.**

Постановление ФАС ВВО от 19.06.2017 по делу № А17-6720/2015

При использовании ч. 7 ст. 95 ЦЕТ увеличиваться не может

- Доп. соглашением произведена замена одних материалов и оборудования на другие с увеличением цены единицы материалов и оборудования. Объем предусмотренных контрактом работ не увеличен, какие-либо иные условия контракта не изменены.
- В ДС указано, что основанием для его заключения является ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ.
- **Правовая оценка суда:** изменение существенных условий контракта путем замены оборудования и материалов с одновременным увеличением цены единицы оборудования и материалов не относится к случаю, предусмотренному ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ → штраф подрядчику в размере 1 млн руб. по ч. 5 ст. 7.32 КоАП РФ

Закрываешь ДС — измени ПСД. Ограничиваться одним ДС **нельзя**

- В процессе исполнения контракта на выполнение работ по устройству пляжа заказчик согласовал замену галечного материала фракции 40-120 мм на гравийно-песчаную смесь фракции 0-300 мм
- **Вывод суда:** согласование замены материала без внесения изменений в проектно-сметную документацию и получения положительного заключения государственной экспертизы недопустимо.

Постановление ФАС СКО от 15.11.2019 по делу № А32-2233/2019

«Улучшенные» товары могут оказаться дешевле изначальных

- ПД предусматривала рентгентелевизионные установки (СПТ Германия). Вместо них были установлены интраскопы X-Ray Center XRS 65-85 (2 шт. по цене 2 757 461,14 руб.) и X-Ray Center 100-100DV (4 шт. по цене 4 863 139,87 руб.) производства Турции.
- Впоследствии заказчик установил, что стоимость X-Ray Center XRS 65-85 составляла 1 790 тыс. руб./шт., X-Ray Center 100-100DV — 3 850 тыс. руб./шт. Посчитав, что уплаченная цена превышает реальную стоимость товара, заказчик обратился в суд с иском о взыскании НО в размере 10 481 628,48 руб.
- **Вывод судов:** поставленное оборудование является полностью эквивалентным, по своим характеристикам не уступающим, а по многим параметрам и превосходящим оборудование, предусмотренное в ПД. Заказчик не смог доказать ненадлежащее качество поставленного оборудования, его непригодность для достижения цели, ради которой заключался контракт. Контракт исполнен надлежащим образом, поэтому подлежит оплате по определенной им цене.

Альтернатива: работа дешевым материалом = Н.О. подрядчика

- Контрактом предусмотрены материалы, которые должны использоваться для выполнения работ → применение более дешевых материалов нельзя считать использованием материалов, улучшающих качество работ.
- Обнаружив, что договор подряда исполнен с использованием не предусмотренных договором материалов, заказчик обязан принять работы с замечаниями и требовать от подрядчика соразмерного уменьшения стоимости работ. Неосуществление указанных действий и принятие стоимости материалов, которые при строительстве не использовались, привело к необоснованному перечислению подрядчику 9 848 283,71 руб. Разница между установленной в контракте и фактической стоимостью работ не является экономией подрядчика, поскольку образовалась в результате замены предусмотренного контрактом материала на более дешевый.

Постановление ФАС СКО от 15.10.2018 по делу № А53-30340/2017.
См. также определение ВС РФ от 27.11.2017 № 301-ЭС17-17476,
постановление ФАС СКО от 17.05.2019 по делу № А15-4300/2018

Мы узнали:

- Ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ позволяет изменить ТРУ, изначально согласованные по условиям контракта, на ТРУ с улучшенными характеристиками. Замена на аналогичные ТРУ не допускается
- Не допускается изменение предмета контракта со ссылкой на ч. 7 ст. 95, если при осуществлении закупки применялись ЗОУД и СПТ изменится на государство, не являющееся членом ЕАЭС
- «Улучшенность» может быть неочевидна неспециалистам (в т. ч. представителям контрольных органов). Это риск заказчика
- Предоставление ТРУ с улучшенными характеристиками будет простым несоответствием условиям контракта, если не заключить ДС
- Заключая ДС об изменении ТРУ со ссылкой на ч. 7 ст. 95, заказчик принимает на себя риск того, что «улучшенные» товары окажутся дешевле предусмотренных изначально

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz



Практические следствия условия о твердой цене контракта

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

1. Твердая цена работ не зависит от их фактической стоимости

- Финконтроль выявил ряд нарушений при оплате работ по гос. контракту (двойное начисление НДС, необоснованное применение повышающего коэффициента при расчете нормы времени, а также повышающего коэффициента приборного учета).
- Заказчику было предписано взыскать с подрядчика излишне уплаченные средства в размере 599 151,46 руб. Заказчик обратился в суд с требованием взыскать с подрядчика неосновательное обогащение.
- **Вывод судов:** стороны согласовали в контракте стоимость работ, выполненные работы приняты заказчиком без каких-либо замечаний и возражений. При таких обстоятельствах отсутствуют основания для удовлетворения исковых требований: за выполненные надлежащим образом работы заказчик обязан уплатить установленную контрактом цену, при этом неправильный расчет цены сам по себе не может являться основанием для взыскания неосновательного обогащения.

2. Исполнитель не виноват, что заказчик неверно определил НМЦК

- Стоимость товара по контракту — 38 155 656 руб. Военная прокуратура направила заказчику представление об устранении нарушений закона, в котором указывалось, что ЦК завышена, поскольку цена такого же товара у других лиц составила 19 407 423,09 руб., в связи с чем сумма в размере 14 672 674,17 руб. является неосновательным обогащением поставщика.
- Вывод судов:** поскольку товар был принят заказчиком без замечаний и отметок о завышении стоимости продукции, оплачен в полном объеме по согласованной сторонами в контракте стоимости, основания для уменьшения твердой ЦК и применения к возникшим правоотношениям положений о неосновательном обогащении отсутствуют. Поставщик не является участником бюджетного процесса и в случае применения заказчиком ненадлежащих расценок не должен нести неблагоприятные для себя последствия.

Постановление ФАС МО от 02.09.2019 по делу № А40-211674/2018

3. Альтернатива: признание условия о цене контракта недействительным

- Заказчик обосновал НМЦК на основании 5-ти КП от различных хозяйствующих субъектов. Несмотря на это, **цена уборочных тележек была завышена более чем в 6 раз** (акт проверки Псковского УФАС от 29.09.2017 № 18/44)
- Заказчик не стал оплачивать поставленный товар. Поставщик заявил иск о взыскании с заказчика их договорной стоимости.
- Суд признал ничтожным договорное условие о цене тележек **(320 523,42 руб./шт.)** и произвел перерасчет цены на основании экспертного заключения. Получилось **37 809,05 руб. за тележку**

Постановление ФАС СЗО от 10.12.2018 по делу № А52-5489/2017

4. «Экономия подрядчика» = недосмотр ДЛ, проводивших приемку

- При определении стоимости работ по огнезащите использовалась расценка ФЕР 26-02-017-01 «Огнезащитная пропитка деревянных конструкций мансард и элементов кровли составом **КЛОД-01**», однако фактически подрядчиком применялся состав «**Оберег ОБ Эконом**». Замена материала в расценке на фактически примененный не осуществлялась, в результате чего **стоимость работ была завышена на 753,05 тыс. руб.**
- **Вывод суда:** подписанный представителем заказчика без возражений и замечаний акт выполненных работ подтверждает согласие заказчика с фактом замены материала. **Не было доказано, что использование спорных материалов повлекло за собой ухудшение результата работы.** Следовательно, отсутствуют основания для взыскания неосновательного обогащения, штрафа и неустойки за ненадлежащее исполнение условий спорного контракта.

Постановление ФАС ДВО от 13.08.2019 по делу № А73-789/2019

5. Если работа принята без проверки, то нельзя ссылаться на ее недостатки

По двум контрактам подрядчик выполнил, а заказчик принял без замечаний и оплатил работы на общую сумму 623 509,57руб. Проверкой было установлено завышение объемов работ на сумму 173 725,50 руб. Заказчик обратился в суд с иском о взыскании с подрядчика указанной суммы в качестве неосн. обогащения.

Вывод судов: в силу п. 3 ст. 720 ГК РФ заказчик, принявший работу без проверки, лишается права ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (явные недостатки). Учитывая, что заявляемые нарушения были выявлены представителями контрольного органа при визуальном осмотре, такие несоответствия являются явными и должны были быть обнаружены заказчиком при приемке работ. Тем не менее работы приняты в полном объеме, акты выполненных работ подписаны заказчиком без замечаний к объему и стоимости выполненных работ. Согласно ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

Постановление ФАС СЗО от 04.10.2019 по делу № А52-4112/2018

7. Может выполняться расчет стоимости услуг исходя из затрат исполнителя

Предмет контракта — содержание принадлежащих заказчику объектов благоустройства. Заказчик оплатил оказанные в марте 2018 г. услуги не полностью, т. к. в спорный период для оказания услуг было задействовано 46 сотрудников исполнителя вместо предусмотренных контрактом 47.

Вывод судов: стороны согласовали условие о том, что в случае отличия количества работников, непосредственно занятых оказанием услуг, отличается от указанного в контракте, оплата производится из фактически задействованного количества персонала. Такое условие не противоречит существу правоотношений по возмездному оказанию услуг, равно как и положениям Закона № 44-ФЗ. Заказчик в силу закона обязан оплатить только фактически оказанные услуги, а уменьшение объема оказываемых по контракту услуг влечет соразмерное уменьшение ЦК.

Постановление ФАС ДВО от 08.08.2019 по делу № А51-13203/2018.

См. также постановления ФАС ДВО от 04.06.2019 по делу № А51-13204/2018, от 06.06.2019 по делу № А51-13205/2018, от 06.05.2019 по делу № А51-10921/2018, от 10.04.2019 по делу № А51-10919/2018.

8. Твердая ЦК не препятствует оплате фактически исполненных обязательств

- Предмет контракта — услуги по утилизации электронного лома. Твердая ЦК была определена в размере 90 950 руб. Однако за весь период действия контракта исполнитель принял от заказчика на утилизацию электронный лом на сумму всего 10 313 руб.
- Поскольку передача лома в объеме существенно меньшем, чем предусмотрено контрактом, противоречит его условиям, исполнитель обратился в суд с иском о взыскании с заказчика штрафа, реального ущерба и упущенной выгоды (расходов на приемку, погрузочно-разгрузочные работы, разборку, утилизацию, командирование сотрудников).
- **Вывод судов:** тот факт, что ЦК является твердой, не свидетельствует об обязанности заказчика уплатить исполнителю указанную сумму независимо от объема фактически оказанных исполнителем услуг

Постановление ФАС УО от 21.03.2019 по делу № А50-8492/2018

9. Как производится перерасчет цены контракта в трудных случаях

- Предмет контракта — услуги по комплексному тех. обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования, а также тепловых завес.
- Услуги д. б. оказываться в период с 12.01.2015 по 31.12.2015, однако в связи с рассмотрением жалоб УЗ и повторным проведением ЭА контракт был заключен только 26.02.2015 → в январе и феврале 2015 г. услуги не оказывались. Несмотря на это, исполнитель потребовал оплаты полной ЦК.
- **Суды первых двух инстанций:** для расчета размера ежемесячного вознаграждения необходимо разделить ЦК на количество месяцев (10 мес., с марта по декабрь 2015 г.), в течение которых оказывались услуги.
- **Суд округа:** ЦК определялась исходя из 12 месяцев → для определения стоимости фактически оказанных услуг ЦК необходимо разделить на 12, а затем умножить на 10 (по числу месяцев оказания услуг).

10. Исключение из правила:

Исполнитель произвел затраты, необходимые для выполнения полного объема обязательств, а заказчик этому не препятствовал

Предмет контракта — услуги по организации летнего отдыха 50 детей. Заказчик предложил снизить ЦК в связи с заездом в санаторий 49 из 50 детей. Исполнитель отказался это делать, т. к. не получал от заказчика заблаговременного (до даты заезда) уведомления об уменьшении количества детей.

Вывод судов: заказчик оплачивает в полном объеме услуги, которые не были оказаны ввиду невозможности исполнения по его вине (п. 2 ст. 781 ГК РФ). Если невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает (например, болезнь ребенка), заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные расходы (п. 3 ст. 781 ГК РФ). Из материалов дела явствует, что стоимость 14-дневного пребывания в санатории одного человека превышает стоимость путевки на одного ребенка → требование исполнителя об уплате за оказанные услуги согласованной цены контракта правомерно.

Постановление ФАС СЗО от 13.06.2018 по делу № А13-11007/2017

11. Оплата услуг сверх контракта

Стоимость дополнительных объемов обязательств взыскивается сверх твердой цены только в том случае, если их выполнение было вынужденным для исполнителя

- Стоимость услуг санавиации на 4 239 167,90 руб. превысила твердую ЦК. Со ссылкой на ч. 2 ст. 34 Закона № 44-ФЗ суды двух инстанций отказали исполнителю во взыскании указанной суммы с заказчика.
- Суд округа требование удовлетворил, т. к. действия исполнителя были продиктованы объективной необходимостью, не терпящей отлагательств и не допускающей отказа, и были обусловлены социально значимым характером оказываемых услуг (эвакуация больных для оказания скорой медицинской помощи и проведение санитарных мероприятий на труднодоступной территории).

Постановление ФАС ВСО от 10.12.2018 по делу № А33-27883/2017

12. Если выполнение доп. работ не было вынужденным, то это подарок заказчику

- Предмет контракта — услуги по доставке, установке, вывозу 5 350 шт. ограждений весом по 12 кг размером по 2,9 м × 1,5 м по твердой ЦК в размере 301 000 руб. Исполнитель уведомил заказчика о несоответствии веса ограждений условиям контракта: средний вес ограждений составил 25 кг. Это послужило основанием для выставления им счета на 186 726 руб. сверх твердой ЦК.
- Вывод судов: установив несоответствие веса ограждений условиям контракта и уведомляя об этом заказчика, подрядчик продолжал выполнять работы в течение нескольких месяцев и поэтому в соответствии с п. 2 ст. 716 ГК РФ лишился права ссылаться на указанные обстоятельства. Таким образом, подрядчик имеет право на оплату работы лишь по определенной в контракте твердой цене.

Постановление ФАС ЦО от 17.02.2020 по делу № А48-5855/2018.

См. также постановление ФАС СКО от 30.11.2018 по делу № А32-13308/2017:

«полагая, что предусмотренная контрактом цена работ не покрывает фактических расходов на строительство, подрядчик вправе в установленном законом порядке отказаться от договора. Однако он продолжил выполнение строительных работ на свой риск».

13. «Непредвиденные работы и затраты» расшифровывать. Иначе Н.О.

- Подрядчик выполнил все предусмотренные контрактом работы, а заказчик оплатил их в полном объеме. При этом в акты о приемке выполненных работ была включена стоимость непредвиденных работ и затрат в размере 2 % от общей стоимости работ на сумму 363 042,34 руб. Конкретные виды непредвиденных работ и основания возникновения непредвиденных затрат в актах не указывались.
- **Выводы судов:** подрядчик не представил доказательств, подтверждающие размер фактического несения каких-либо непредвиденных работ и затрат. При таких обстоятельствах оплата документально неподтвержденных непредвиденных работ и затрат повлекла неправомерное расходование средств бюджета и возникновение на стороне подрядчика неосновательного обогащения за счет заказчика.

Постановление СКО от 22.10.2019 по делу № А32-113/2019.
См. также постановления ФАС ВВО от 06.09.2018 по делу
№ А29-12529/2017, от 02.04.2018 по делу № А29-3145/2017.

Успешных закупок!

Присоединяйтесь к нам в соцсетях:

facebook.com/groups/617927088410653

vk.com/progoszakaz_rf

t.me/progoszakaz_rf

instagram.com/progoszakaz

Успешных закупок!

Хотите знать о 44-ФЗ еще больше?

Заходите на сайт прогосзаказ.рф

Мы узнали:

- С 01.07.2019 в ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ появились несколько новых пунктов, устанавливающих основания для изменения существенных условий контракта: подп. «в» п. 1 ч. 1, п. 8-10
- Второй оптимизационный пакет предполагает превращение подп. «а»–«в» п. 1 ч. 1 ст. 95 в самостоятельные пункты. Эти основания для изменения условий контракта больше не будут зависеть от наличия в документации о закупке указания на возможность их применения
- Нововведенные пункты не применяются к контрактам, которые были заключены до их вступления в силу
- По п. 10 ч. 1 ст. 95 возможна даже пролонгация контракта. Главное — действовать с учетом доведенных ЛБО



Изменение условий контракта в соответствии с Законом № 360-ФЗ

Гурин Олег Юрьевич
главный редактор
журнала ПРОГОСЗАКАЗ.РФ

Не имеет значения, установил ли заказчик возможность изменения

~~1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:~~

1.1. При снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта

Подп. «а» п. 1 ч. 1 ст. 95 → п. 1.1 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Не имеет значения, установил ли заказчик возможность изменения

~~1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:~~

1.2. Если по предложению заказчика **увеличиваются** предусмотренные контрактом (...) количество товара, объем работы или услуги не более чем на 10 % **или уменьшаются** предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на 10 %...

Подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 → п. 1.2 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Возможность изменения КЖЦ

~~1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у ед. поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:~~

1.3. При изменении объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу ОКС, проведению работ по сохранению ОКН, **а также по контрактам, предусмотренным ч. 16, 16.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ.**

Подп. «в» п. 1 ч. 1 ст. 95 → п. 1.3 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ

Соответствующие дополнения предлагаются и в п. 8, 9 ч. 1 ст. 95

Успешных закупок!

Хотите знать о 44-ФЗ еще больше?

Заходите на сайт прогосзаказ.рф