

Письмо Министерства экономического развития РФ от 5 сентября 2016 г. N Д28и-2394
"О разъяснениях, связанных с применением Федерального закона от 5 апреля 2013 г.
N 44-ФЗ"

Департамент развития контрактной системы Минэкономразвития России рассмотрел обращение по вопросу о разъяснении положений 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" (далее - Закон N 44-ФЗ) и сообщает.

По вопросу 1.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона N 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с данным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 27 статьи 34 Закона N 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет и включает в контракт условие о сроках возврата поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

В случае если в контракт включено условие, что денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта, возвращаются после окончания срока действия гарантийных обязательств, заказчик возвращает денежные средства после окончания срока действия гарантийных обязательств.

Частью 1 статьи 94 Закона N 44-ФЗ установлено, что исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Законом N 44-ФЗ, в том числе приемку и оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, предусмотренных контрактом.

В соответствии со статьей 314 Гражданского кодекса Российской Федерации на основании исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг у заказчика возникает обязанность по возвращению обеспечения исполнения контракта поставщику (подрядчику, исполнителю).

По мнению Департамента, установление срока возврата обеспечения исполнения контракта в документации о закупке должно осуществляться заказчиком с учетом срока исполнения основного обязательства поставщиком (подрядчиком, исполнителем). При этом гарантийный срок не включается в срок действия обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, при которых условиями контракта на выполнение работ предусмотрены гарантийные обязательства подрядчика в отношении объекта, созданного в результате выполнения таких работ.

Также необходимо отметить, что обеспечение исполнения контракта распространяется на гарантийные обязательства в случае, если условиями контракта установлен размер таких обязательств.

По вопросу 2.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 95 Закона N 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается по соглашению сторон в том числе в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

При этом согласно части 6 статьи 96 Закона N 44-ФЗ размер обеспечения исполнения контракта рассчитывается от начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

Таким образом, при изменении существенных условий контракта в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 95 Закона N 44-ФЗ обеспечение исполнения контракта не уменьшается.

По вопросу 3.

Законом N 44-ФЗ не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, считаем целесообразным устанавливать в проекте контракта размер штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, в виде процентов цены контракта в зависимости от цены контракта, в соответствии с порядком, который установлен пунктами 4 и 5 постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063 "Об утверждении Правил 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)" (далее - постановление N 1063), а также устанавливать в проекте контракта размер пени, начисляемой в случае ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, в виде порядка и формул расчета размера пени, которые установлены пунктами 6, 7, 8 постановления N 1063.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона N 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в случае если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом, в том числе если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги

исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта.

Таким образом, после внесения в установленном порядке указанных изменений в контракт начисление пеней и штрафов осуществляется с учетом внесенных изменений.

В случае изменения банковских реквизитов для оплаты товаров, работ, услуг по заключенному контракту, а также адреса места нахождения заказчика или поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик вправе заключить дополнительное соглашение к такому контракту.

По вопросу 4.

Согласно пункту 16 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта на оказание услуг по участию в мероприятии, проводимом для нужд нескольких заказчиков, с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), который определен заказчиком, являющимся организатором такого мероприятия, в порядке, установленном Законом N 44-ФЗ.

Положения Закона N 44-ФЗ не ограничивают право заказчика, являющегося организатором мероприятия, определить поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ. При этом цена контракта, заключаемого заказчиком-участником мероприятия в соответствии с пунктом 16 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ, может превышать сто тысяч рублей.

При этом отмечаем, что заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 2 статьи 8 Закона N 44-ФЗ).

По вопросу 5.

В соответствии с частью 6 статьи 95 Закона N 44-ФЗ в случае перемены заказчика права и обязанности заказчика, предусмотренные контрактом, переходят к новому заказчику.

При этом случаи перемены заказчика Законом N 44-ФЗ не регламентированы.

Таким образом, перемена заказчика в случае передачи полномочий по планированию закупок, определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей), заключению государственных и муниципальных контрактов, их исполнению, в том числе на приемку поставленных товаров, выполненных работ (их результатов), оказанных услуг, обеспечению их оплаты для нескольких федеральных органов исполнительной власти, федеральных казенных учреждений в соответствии с частью 3 статьи 26 Закона N 44-ФЗ, соответствующему уполномоченному органу правомерна.

По вопросу 6.

В случае если заказчик пользуется нежилым помещением (помещениями), переданным ему в безвозмездное пользование или оперативное управление, то такой заказчик вправе заключить контракт на основании пункта 23 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ на оказание услуг по содержанию и ремонту указанного нежилого помещения, услуг по водо-, тепло-, газо- и энергоснабжению, услуг по охране, услуг по вывозу бытовых отходов в случае, если данные услуги оказываются другому лицу или другим лицам, пользующимся нежилыми помещениями, находящимися в здании, в котором расположено помещение, переданное заказчику в безвозмездное пользование или оперативное управление.

При этом согласно части 15 статьи 34 Закон N 44-ФЗ при заключении контракта в случае, предусмотренном в том числе пунктом 23 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ, требования частей 4-9, 11 - 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ заказчиком могут не применяться к указанному контракту. В этих случаях контракт может быть заключен в любой форме, предусмотренной Гражданским кодексом Российской Федерации для

совершения сделок.

Также отмечаем, что согласно части 1 статьи 103 Закона N 44-ФЗ в реестр контрактов не включается информация о контрактах, заключенных в том числе в соответствии с пунктом 23 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ.

Одновременно сообщаем, что юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией издавать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов. Минэкономразвития России - федеральный орган исполнительной власти, действующим законодательством Российской Федерации, в том числе Положением о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 5 июня 2008 г. N 437, не наделен компетенцией по разъяснению законодательства Российской Федерации.

Директор Департамента
развития контрактной системы

М.В. Чемерисов