

Обзор разъяснений ФАС России Обеспечение исполнения контракта, оплата по контрактам

*А.Н. Буйлова,
начальник отдела правоприменительной практики
и методологии ФАС России*

Установление требований к обеспечению исполнения контракта, выявление поддельных поручительств, взыскание неустойки с поставщика, не выполнившего условия контракта – все это по-прежнему вызывает затруднения у заказчиков. Автор статьи разъясняет позицию ФАС России по некоторым спорным вопросам.

Каковы требования к сроку действия обеспечения гарантии поставщика на товар? Ведь Законом № 94-ФЗ этот срок не установлен.

В ст. 314 ГК РФ говорится, что если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода. Поскольку п. 6 ч. 4 ст. 41.6 Закона № 94-ФЗ обязывает заказчика устанавливать требования о предоставлении гарантии производителя поставляемого товара и к сроку действия такой гарантии, то применяя положения ст. 314 ГК РФ можно сделать вывод, что срок действия обеспечения гарантии поставщика на товар должен совпадать со сроком действия такой гарантии либо превышать его.

Напоминаем также, что в случае размещения заказов на поставки машин и оборудования заказчик устанавливает в документации требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в гарантийный срок, а также к осуществлению монтажа и наладки товара в случае, если это предусмотрено технической документацией на товар.

В случае размещения заказов на поставки новых машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования о предоставлении гарантии производителя данного товара и к сроку действия такой гарантии, при этом предоставление такой гарантии осуществляется вместе с товаром.

Право определения способа обеспечения гарантий поставщика на товар определяется исполнителем по государственному или муниципальному контракту самостоятельно на основании ч. 19 ст. 41.12 Закона № 94-ФЗ.

Законодательством о размещении заказов не установлено, что документ об обеспечении гарантии поставщика на товар должен представляться отдельно от документа об обеспечении исполнения контракта.

Как рассчитывается объем предоставления гарантий качества товара?

В соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 22 Закона № 94-ФЗ в случае размещения заказов на поставки машин и оборудования заказчик устанавливает требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в гарантийный срок, а также к осуществлению монтажа и наладки товара в случае, если это предусмотрено технической документацией на товар.

Под объемом предоставления гарантий качества товара, работ, услуг понимается совокупный объем расходов поставщика, осуществляемых в случае наступления гарантийных обязательств.

Вместе с тем, что касается такого показателя как максимальное время простоя оборудования, то этот показатель является величиной неизменной, исчисляемой в днях, месяцах, годах, и устанавливается в документации в размере, соответствующем требованиям заказчика к поставляемому товару.

По мнению ФАС России, максимальное время простоя оборудования относится к иным показателям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, устанавливаемым в документации как обязательное условие исполнения контракта. Таким образом, максимальное время простоя оборудования не входит в объем предоставления гарантий качества, а является неизменным условием исполнения контракта.

Может ли участник размещения заказа подписать договор поручительства ЭЦП вместо собственноручной подписи?

Согласно ст. 362 ГК РФ договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. В соответствии с ч. 2 ст. 434 ГК РФ договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами.

Положениями ст. 153 ГК РФ установлено, что любой договор, в том числе договор поручительства является актом волеизъявления сторон.

Согласие должника (участника размещения заказа) и поручителя на заключение договора поручительства выражается в подписании письменной формы такого договора, волеизъявлением заказчика на принятие представленного участником размещения заказа поручительства является подписание заказчиком контракта после предоставления участником размещения заказа договора поручительства. При этом подписи заказчика на договоре поручительства не требуется.

Учитывая изложенное, договор поручительства должен быть подписан со стороны участника размещения заказа собственноручной, а не электронно-цифровой подписью.

Если контракт не исполнен в срок, вправе ли заказчик подписать с поставщиком дополнительное соглашение, предусматривающее изменения сроков?

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик производит оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени). Заключение заказчиком и поставщиком дополнительного соглашения к контракту, предусматривающего изменение сроков и (или) размера цены контракта, является нарушением ч. 5 ст. 9 Закона № 94-ФЗ.

Вместе с тем, ч. 11 ст. 9 Закона № 94-ФЗ предусматривает, что поставщик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Следовательно, подписанный акт приемки выполненных работ является согласием обеих сторон по контракту, и внесение односторонних изменений в акт не допускается без уведомления другой стороны.

Какие данные следует указывать в акте приемки?

Оплата по контракту осуществляется на основании акта приемки, в котором

указываются:

- сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного контракта;
- размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий взысканию;
- основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени);
- итоговая сумма, подлежащая оплате исполнителю по контракту.

В случае просрочки исполнения обязательств по контракту такие сведения могут быть внесены в акт приемки подрядчиком на основании сведений, представленных заказчиком.

При этом в случае отсутствия таких сведений в представленном заказчику акте приемки выполненных работ, заказчик вправе не подписывать такой акт приемки до внесения соответствующих изменений. В случае если условиями контракта предусмотрена поэтапная поставка товаров (выполнения работ, оказания услуг) и соответствующая поэтапная оплата, то данная оплата должна производиться с учетом указанного выше порядка.

Каков порядок взыскания штрафных санкций с поставщика и куда зачисляются эти штрафы?

Исходя из положений законодательства о размещении заказов в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения контракта, заключенного по итогам размещения заказа, условиями контракта может быть предусмотрена уплата неустойки (штрафа, пеней) в объеме, установленном контрактом, но не ниже размера, предусмотренного Законом № 94-ФЗ.

Принимая во внимание положения ст. 125, 126 ГК РФ в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем обязательств, возникающих из государственных (муниципальных) контрактов, кредитором в таких обязательствах является Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Кредитором в обязательствах, возникающих из гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений, заключенных по итогам размещения заказа, являются бюджетные учреждения.

Бюджетное учреждение при оплате контракта вправе руководствоваться положениями ст. 308 ГК РФ, предусматривающими возможность прекратить обязательство зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил.

В отношении уплаты неустойки кредиторы - публично правовому образованию необходимо иметь в виду, что согласно положениям статьи 41 БК РФ средства от применения мер гражданско-правовой ответственности относятся к неналоговым доходам бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При этом платежи, являющиеся источниками формирования доходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, согласно нормам ст. 40 БК РФ зачисляются на счета органов Федерального казначейства для их распределения этими органами в соответствии с установленными нормативами между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации.

Поэтому в целях оплаты денежного обязательства заказчика - получателя бюджетных средств по контракту в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем своих обязательств, на основании ст. 313 ГК условиями госконтракта может быть предусмотрено, что исполнение обязательства исполнителя по госконтракту по перечислению неустойки (штрафа, пеней) в доход бюджетов бюджетной системы РФ возложено на заказчика.

Какими нормативными актами регулируется вопрос взыскания с исполнителя неустойки за неисполнение обязательств в части срока исполнения контракта?

Ч. 1 ст. 314 ГК РФ устанавливает, что если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

Положениями Закона № 94-ФЗ установлено, что в контракте должны быть определены сроки его исполнения. В соответствии со ст. 425 ГК РФ законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Таким образом, действие договора определяется также в соответствии со ст. 425 ГК РФ и может быть установлено до полного исполнения сторонами обязательств. При этом, обязательства сторон сохраняются до их полного исполнения, в том числе до оплаты контракта заказчиком пропорционально объему исполненных обязательств поставщика (исполнителя, подрядчика) по контракту.

Вместе с тем, ч. 10 ст. 9 Закона № 94-ФЗ устанавливает, что в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом. При этом в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства.

Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика. Таким образом, заказчик должен взыскивать с исполнителя по контракту неустойку за ненадлежащее исполнение обязательств, в том числе в части срока исполнения контракта в размере, установленном контрактом.