****

**Рекомендации по составлению проекта**

**муниципального контракта**



***УПРАВЛЕНИЕ МУНИЦИПАЛЬНОГО ЗАКАЗА***

***АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ХАНТЫ-МАНСИЙСКА***

**2017 год**

**1. Общие положения.**

Проект муниципального контракта отражает условия, на которых заказчик соглашается заключить в дальнейшем контракт с поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Проект контракта на этапе составления не может содержать условия, которые становятся известны только по результатам процедуры определения поставщика. К их числу относятся, в частности, наименование и характеристика товаров, работ, услуг, предложенных участником закупки, с которым заключается контракт, цена контракта.

Проект контракта доводится заказчиком до сведения участников закупки путем включения в состав документации о закупке (ч. 2 ст. 50, ч. 4 ст. 64, ч. 7 ст. 83, ч. 2 ст. 87 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Закон № 44-ФЗ). Если применяется способ определения поставщика, не требующий составления такой документации, проект должен быть приложен к извещению о проведении закупки (ч. 2 ст. 73, ч. 6 ст. 80 Закона № 44-ФЗ).

Заказчик включает в проект контракта все условия, известные до проведения процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

**2. Обязательные условия муниципального контракта.**

В силу положений Закона № 44-ФЗ в контракте должны быть отражены следующие обязательные условия:

***- о цене контракта (ч. 2 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);***

Цена контракта определяется на основании предложения (заявки) участника, с которым заключается контракт (ч. 1 ст. 54, ч. 2 ст. 70, ч. 14 ст. 78, ч. 17 ст. 83 Закона № 44-ФЗ).

Обязательным требованием, предъявляемым законодательством к контракту, является наличие в нем условия о том, что цена контракта является твердой и устанавливается на весь срок его исполнения (ч. 2 ст. 34 Закона № 44-ФЗ). Данное условие должно быть включено в контракт и, соответственно, в проект контракта. Ориентировочное значение цены контракта или формула цены и максимальное значение цены контракта могут устанавливаться только в случаях, предусмотренных Правительством РФ (ч. 2 ст. 34 Закона № 44-ФЗ). Если в проекте контракта не указано, что цена является твердой должностное лицо заказчика, утвердившее конкурсную, аукционную документацию, может быть привлечено к административной ответственности на основании ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ за нарушение ч. 2 ст. 34 Закона № 44-ФЗ (Постановление Адыгейского УФАС России от 23.09.2014 по делу N АЗ-106/14).

В некоторых контрактах цена должна быть указана в ориентировочном значении либо в виде формулы и максимального значения. Случаи, при которых цена определяется таким образом, устанавливаются Постановлением Правительства РФ от 13.01.2014 № 19 «Об установлении случаев, в которых при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта» формула цены и максимальное значение цены контракта указываются при заключении контрактов на предоставление следующих услуг:

- обязательное страхование, предусмотренное федеральным законом о соответствующем виде обязательного страхования;

- агентские услуги, если в контракте определяется зависимость размера вознаграждения агента от результата исполнения поручения принципала;

- услуги по оценке недвижимого имущества при условии, что в контракте устанавливается пропорциональное отношение размера вознаграждения оценщика к оценочной стоимости подлежащего оценке имущества;

- услуги по предоставлению кредита субъектам РФ и (или) муниципальным образованиям, если в контракте устанавливается процентная ставка, которая рассчитывается как сумма ключевой ставки ЦБ РФ и надбавки, определяемой контрактом.

В контракте с физическим лицом, которое не является индивидуальным предпринимателем и не занимается частной практикой, необходимо отразить условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате этому физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта (ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

Названное условие об уменьшении суммы, которая должна быть выплачена физическому лицу, должно быть включено в проект контракта, так как Законом № 44-ФЗ не предусмотрена возможность изменять положения проекта контракта по истечении срока, установленного для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок (Письмо ФАС России от 21.10.2014 N АЦ/42516/14).

В случае отсутствия в проекте контракта условия об уменьшении суммы, уплачиваемой поставщику (подрядчику, исполнителю) - физическому лицу, на размер налоговых платежей действия заказчика нарушают требования ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ. Такое нарушение может являться основанием для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ (Решение ФАС России от 16.11.2015 по делу N ВП-148/15).

Министерство экономического развития Российской Федерации в своих письмах к существенным условиям контракта так же относит источник финансирования (Письма Минэкономразвития России от 10.03.2016 N ОГ-Д28-3642, от 02.10.2015 N Д28и-2965). Заказчика, при формировании проекта контракта необходимо включать информацию об источнике финансирования.

***- об ответственности заказчика и поставщика (исполнителя, подрядчика) (ч. 4 - 6, 7 - 9 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);***

Согласно ч. 4 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в проекте контракт должно включаться условие об ответственности заказчика и поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, определенных в контракте.

В качестве меры ответственности в Законе № 44-ФЗ предусмотрена уплата неустойки. За просрочку исполнения обязательства в контракте должна быть установлена пеня, а за иные случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, определенных в контракте, - штраф (ч. 5, 6, 7, 8 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

**1, Ответственность в виде пени.**

Пеня устанавливается за просрочку исполнения обязательства и начисляется за каждый день просрочки начиная со дня, следующего после даты окончания предусмотренного контрактом срока исполнения (ч. 5, 7 ст. 34 Закона № 44-ФЗ). Для разных сторон контракта размер пени определяется по-разному.

**Для заказчика:** размер пени за нарушение контракта должен составлять 1/300 ставки рефинансирования Банка России, установленной на день уплаты пени, от не уплаченной в срок суммы (ч. 5 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

**Для поставщика (подрядчика, исполнителя):** размер пени в силу ч. 7 ст. 34 Закона № 44-ФЗ не может быть менее 1/300 действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Банка России от цены контракта, которая уменьшена на сумму, пропорциональную объему обязательств, фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Часть 7 ст. 34 Закона № 44-ФЗ не содержит фиксированной ставки пени, а установленный Правилами согласно Постановление Правительства РФ от 25.11.2013 № 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 - Правила) порядок ее определения зависит от ряда переменных показателей (итоговая цена контракта, количество дней просрочки, объем неисполненного обязательства, коэффициент, учитываемый при расчете размера ставки), которые не могут быть известны на момент размещения проекта контракта. В Законе № 44-ФЗ не предусмотрена возможность изменить положения проекта контракта в части условия о неустойке после истечения срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупки, а также на стадии подписания контракта с победителем закупки. В связи с этим на практике возникает проблема формулировки данного условия в проекте контракта. Формулировка должна быть такой, чтобы корректировка условия не потребовалась после определения победителя закупки.

Возможное решение данной проблемы - определить пени за просрочку исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства в проекте контракта в виде формул и порядка расчета, приведенных в п. п. 6 - 8 Правил. Такой вариант предложен в Письме ФАС России от 21.10.2014 № АЦ/42516/14. Такого же мнения придерживается и Минэкономразвития России (Письмо Минэкономразвития России от 30.07.2015 N Д28и-2233).

Если в контракте (проекте контракта) не установлен размер пени за нарушение обязательств по контракту заказчика, утвердившее конкурсную, аукционную документацию, может быть привлечено к административной ответственности на основании ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ за нарушение ч. 7 ст. 34 Закона № 44-ФЗ (Постановление ФАС России от 26.06.2015 по делу N Е-1812/14/АК312-15, Постановление ФАС России от 06.05.2015 по делу N К-1739/14/АК182-15).

**2. Ответственность в виде штрафа**

Штраф за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств (за исключением просрочки их исполнения) устанавливается в фиксированной сумме (ч. 5, 8 ст. 34 Закона № 44-ФЗ). Размер штрафа определяется в соответствии с порядком, изложенным в п.п. 4, 5 Правил. Данный порядок предполагает, что размер штрафа устанавливается в зависимости от цены контракта, которая на момент размещения проекта неизвестна. При этом Закон № 44-ФЗ не допускает возможности изменить положения проекта контракта после его размещения, а также внести изменения в части условия о неустойке на стадии подписания контракта с победителем закупки. Исключение составляют случаи, предусмотренные в ч. 18 ст. 34, ч. 4 ст. 70 Закона № 44-ФЗ. Установление размера штрафа к ним не относится. В связи с этим на практике (как и в случае с определением размера пени) возникает проблема формулировки условия о размере штрафа в проекте контракта. Оно должно быть таким, чтобы его не потребовалось корректировать после определения победителя закупки.

Вариант решения этой проблемы - установить в проекте все возможные значения размера штрафа, предусмотренные в п. п. 4, 5 Правил, для каждого порогового значения цены контракта, за исключением тех, которые превышают начальную (максимальную) цену контракта. Такие разъяснения содержатся в Письме ФАС России от 21.10.2014 № АЦ/42516/14.

В Правилах указаны следующие значения размера штрафа:

**а) для заказчика:**

- 2,5% цены контракта, если она не превышает 3 млн руб.;

- 2% цены контракта, если она составляет от 3 млн до 50 млн руб.;

- 1,5% цены контракта, если она составляет от 50 млн до 100 млн руб.;

- 0,5% цены контракта, если она превышает 100 млн руб.;

**б) для поставщика (подрядчика, исполнителя):**

- 10% цены контракта, если она не превышает 3 млн руб.;

- 5% цены контракта, если она составляет от 3 млн до 50 млн руб.;

- 1% цены контракта, если она составляет от 50 млн до 100 млн руб.;

- 0,5% цены контракта, если она превышает 100 млн руб.

Таким образом, если начальная (максимальная) цена контракта превышает 100 млн. руб., для согласования условия о штрафе необходимо перечислить в проекте контракта все приведенные выше значения. Если же эта цена составляет, например, 10 млн руб., достаточно указать два первых значения.

*Если в контракте (проекте контракта) не указаны все возможные значения размеров штрафа для каждого из пороговых значений, не превышающих начальную (максимальную) цену контракта* суд может признать, что не установлены соответствующие требованиям Правил размеры штрафа за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом. Заказчик будет считаться нарушившим требования ч. 5, 8 ст. 34 Закона № 44-ФЗ (Решение ФАС России от 15.05.2015 по делу № К-567/15). Должностное лицо заказчика, утвердившее аукционную, конкурсную документацию, может быть привлечено к административной ответственности на основании ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

***- о порядке и сроках оплаты товара, работы, услуги (ч. 13 ст. 34 Закона N 44-ФЗ);***

В силу ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ контракт в обязательном порядке должен содержать условие о порядке оплаты товара, работы или услуги.

Определяя порядок оплаты, заказчик может выбрать, в частности, один из следующих вариантов:

- единовременная оплата после исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязанностей по передаче товара (выполнению работы, оказанию услуги);

- предоплата (аванс);

- оплата по завершении отдельных этапов выполнения работы, оказания услуги;

- оплата в рассрочку.

Отсутствие в контракте (проекте контракта) такого условия является нарушением ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ (Решение ФАС России от 06.04.2015 по делу № К-314/15, Решение ФАС России от 13.11.2014 по делу № К-1654/14). Должностное лицо заказчика, утвердившее аукционную, конкурсную документацию с нарушением Закона № 44-ФЗ, может быть привлечено к административной ответственности на основании ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

При проведении закупки на основании ч. 3 ст. 30 Закона N 44-ФЗ (с возможностью участия в ней исключительно субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций) в контракт необходимо включить условие об оплате товаров, работ, услуг, отдельных этапов исполнения контракта в срок не более 30 дней с даты подписания заказчиком документа о приемке в соответствии с ч. 7 ст. 94 Закона № 44-ФЗ (ч. 8 ст. 30 Закона № 44-ФЗ).

***- о порядке и сроках приемки заказчиком товаров, работ, услуг, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки (ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);***

В контракт в обязательном порядке включается условие о порядке и сроках приемки заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки (ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ). Если в проекте контракта данное условие не указано, это является нарушением ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, имеет признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ (Решение ФАС России от 29.06.2016 № КГОЗ-305/16, Решение Нижегородского УФАС России от 29.06.2016 № 1143-ФАС52-КТ-64-09/06-16(366-НБ)-ГОЗ).

Чтобы проверить соответствие предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов условиям контракта, заказчик обязан провести экспертизу (ч. 3 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

Заказчик вправе провести экспертизу самостоятельно (своими силами) либо привлечь к ее проведению экспертов и (или) экспертные организации. Если закупка осуществляется у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), то привлечение эксперта или экспертной организации является обязательным, за исключением случаев, предусмотренных в ч. 4 ст. 94 Закона № 44-ФЗ. Кроме того, иные случаи обязательного проведения экспертизы экспертами и экспертными организациями могут быть установлены Правительством РФ (ч. 4.1 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

***- о предоставлении обеспечения исполнения контракта, за исключением ряда случаев (ч. 1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).***

В проект контракта по общему правилу должно быть включено требование об обеспечении исполнения контракта.

**Случаи, в которых положения об обеспечении исполнения не применяются.**

Положения Закона № 44-ФЗ об обеспечении исполнения контракта не применяются в следующих случаях:

1) заключение контракта с участником закупки - государственным или муниципальным казенным учреждением (п. 1 ч. 8 ст. 96 Закона № 44-ФЗ);

2) осуществление закупки услуги по предоставлению кредита (п. 2 ч. 8 ст. 96 Закона № 44-ФЗ);

3) заключение бюджетным учреждением, муниципальным унитарными предприятиями контракта, предметом которого является выдача банковской гарантии (п. 3 ч. 8 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).

В первом случае казенное учреждение, выбранное в качестве поставщика (подрядчика, исполнителя), не должно исполнять требование об обеспечении, даже если оно содержится в документации о закупке. В двух последних случаях это требование не устанавливается в документации о закупке.

**Случаи, в которых требование об обеспечении может включаться в проект контракта по усмотрению заказчика.**

Заказчик при осуществлении закупки вправе, но не обязан устанавливать требование об обеспечении исполнения контракта при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок (если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 500 тыс. руб.), в отдельных случаях определения поставщика путем проведения запроса предложений, а также в ряде случаев закупки у единственного поставщика (ч. 2 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).

**Установление требования об обеспечении исполнения контракта.**

Для соблюдения требований ст. 96 Закона № 44-ФЗ необходимо включить в проект контракта следующие условия:

- о способах обеспечения исполнения контракта;

- размере обеспечения исполнения контракта;

- сроке возврата обеспечения исполнения контракта.

**Способы обеспечения исполнения муниципального контракта.**

Способом обеспечения исполнения контракта согласно ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ может быть:

- банковская гарантия;

- внесение денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции с поступающими средствами.

Способ обеспечения поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе выбрать самостоятельно, но при этом он должен учитывать ряд ограничений. Так, не допускается представлять несколько банковских гарантий на общую сумму обеспечения.

При определении размера обеспечения исполнения контракта заказчику необходимо руководствоваться требованиями, установленными в ч. 6 ст. 96 Закона № 44-ФЗ. Поскольку данная норма содержит лишь минимальные и максимальные величины обеспечения, заказчик в каждом конкретном случае самостоятельно определяет точный размер обеспечения в зависимости от начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

**Банковская гарантия** представляет собой способ обеспечения обязательств, предусмотренный в п.п. 1, 3 ст. 368 ГК РФ, и является разновидностью независимой гарантии, выдаваемой банками и иными кредитными организациями.

Банковская гарантия, которая выдается в обеспечение исполнения обязательств по контракту, должна соответствовать требованиям, предусмотренным в ст. 45 Закона № 44-ФЗ (ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ). Дополнительные требования к банковской гарантии устанавливаются Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Заказчик не наделен правом устанавливать иные требования к банковской гарантии (Письмо Минэкономразвития России от 26.01.2015 № Д28и-128). Установление иных требований, например об определенной подсудности споров между бенефициаром и гарантом, может расцениваться как нарушение ч. 2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ (Решение ФАС России от 23.10.2015 по делу № К-1392/15). Такое нарушение является основанием для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**Внесение денежных средств на указанный заказчиком счет** не является поименованным в Гражданском кодексе РФ способом обеспечения исполнения обязательств, но предусматривается в ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ, что является допустимым в силу п. 1 ст. 329 ГК РФ.

**Изменение способа обеспечения исполнения контракта.**

В ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе изменить способ обеспечения в случае, когда, выполнив часть обязательств, предоставляет заказчику обеспечение в меньшем размере (ч. 7 ст. 96 Закона № 44-ФЗ). Соответственно, заменить способ обеспечения исполнения контракта невозможно без того, чтобы уменьшить размер обеспечения пропорционально объему исполненных обязательств (Письмо Минэкономразвития России от 23.12.2014 № Д28и-2798).

**Срок возврата обеспечения исполнения муниципального контракта.**

В контракт в обязательном порядке включается условие о сроках возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (ч. 27 ст. 34 Закона № 44-ФЗ). Данное условие применяется в случае, если поставщик (подрядчик, исполнитель) выбрал указанный способ обеспечения.

Срок возврата обеспечения наступает или начинает течь, когда заканчивается срок, на который это обеспечение было предоставлено. Последний, в свою очередь, устанавливается с учетом срока исполнения основного обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя). Такой вывод сделан Минэкономразвития России на основании анализа норм ч. 1 ст. 94, ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ (Письма от 07.10.2014 № Д28и-2103, от 22.01.2015 № Д28и-118). Соответственно, в контракте можно предусмотреть, что срок, на который предоставлено обеспечение, истекает, когда основное обязательство исполнено. Представляется, что и срок возврата обеспечения следует связать с моментом исполнения основного обязательства.

Рекомендуется определить этот срок истечением периода времени с момента исполнения основного обязательства, например с момента завершения подрядчиком своих обязательств по контракту (Решение ФАС России от 25.08.2015 по делу № К-1029/15). Согласование срока указанным способом возможно в силу положений ч. 1 ст. 190, п. 1 ст. 314 ГК РФ.

При отсутствии в контракте (проекте контракта) данного условия действия должностного лица заказчика, утвердившего конкурсную, аукционную документацию, могут стать основанием для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ (Решение Брянского УФАС России от 21.05.2014 № 195).

Возможно включение в проект контракта условия о том, что обеспечение возвращается в установленный срок после получения заказчиком соответствующего письменного требования поставщика (подрядчика, исполнителя). Однако практика по данному вопросу неоднозначна.

Согласно позиции антимонопольных органов указанное условие не противоречит требованиям Закона № 44-ФЗ и свидетельствует о включении в проект контракта условия о сроке возврата обеспечения (Решение ФАС России от 27.01.2016 по делу № ВП-46/15, Решение Татарстанского УФАС России от 30.09.2015 № ИП-04/15443 по делу N 259-кз/2015, Решение Свердловского УФАС России от 24.08.2015 по делу № 1124-З).

Вместе с тем есть пример, когда антимонопольный орган пришел к выводу о том, что право заказчика возлагать на участника закупки обязанность по направлению требования о возврате обеспечения Законом № 44-ФЗ не предусмотрено. Заказчик признан нарушившим требования ст. 34 данного Закона (Решение Красноярского УФАС России от 06.06.2016 № 796). Такое нарушение является основанием для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Если в контракте (проекте контракта) не указан срок возврата обеспечения исполнения контракта *з*аказчик будет считаться нарушившим требования ч. 27 ст. 34 Закона № 44-ФЗ (Решения ФАС России от 28.09.2015 по делу № К-1200/15, от 04.09.2015 по делу № К-1080/15, от 28.05.2015 по делу № К-644/15). В таком случае должностное лицо заказчика, утвердившее аукционную, конкурсную документацию, может быть привлечено к административной ответственности на основании ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**- *Обязательные условия контракта при привлечении субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.***

В случае когда заказчик в извещении об осуществлении закупки указал на необходимость привлечь к исполнению контракта субподрядчика (соисполнителя) из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций, в контракт необходимо включить условие, предусматривающее такое привлечение и его объем, который определяется в процентах от цены контракта (ч. 6 ст. 30 Закона № 44-ФЗ).

В соответствии с ч. 7 ст. 30 Закона № 44-ФЗ Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 «Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций» утверждены Типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - Типовые условия).

Согласно п. 1 Типовых условий поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей в объеме не менее 5 процентов от цены контракта.

Кроме того, в контракте должна быть установлена гражданско-правовая ответственность поставщика (подрядчика, исполнителя) перед заказчиком за неисполнение (ненадлежащее исполнение) условия о привлечении названных субподрядчиков (соисполнителей), в том числе (п. 6 Типовых условий):

- за представление указанных в п.п. 2 - 4 Типовых условий документов, содержащих недостоверные сведения, либо непредставление таких документов или представление с нарушением установленных сроков;

- за непривлечение субподрядчиков, соисполнителей в объеме, установленном в контракте.

Представляется, что ответственность должна быть определена в виде штрафа в соответствии с требованиями, предусмотренными в ч. 8 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, как за нарушение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту.

**3. Условия, включаемые в муниципальный контракт по решению заказчика.**

Заказчик может включить в проект контракта условия, не являющиеся обязательными в соответствии с Законом № 44-ФЗ. К числу таких условий относятся:

**1. Возможность одностороннего отказа от исполнения контракта (ч. 14 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).**

Заказчик будет вправе отказаться от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если такая возможность предусмотрена контрактом (ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ). При этом, если в контракте согласовано право заказчика на односторонний отказ, поставщик (подрядчик, исполнитель) также будет вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке (ч. 19 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

**2. Дополнительные требования к объекту закупки, а именно:**

- к гарантийному сроку;

- объему предоставления гарантий качества товара, работы, услуги;

- гарантийному обслуживанию товара;

- расходам на эксплуатацию товара;

- обязательному монтажу и наладке товара;

- обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара.

По общему правилу заказчик указывает эти требования при необходимости (ч. 4 ст. 33 Закона № 44-ФЗ). Однако, к примеру, при закупке машин и оборудования некоторые из них устанавливаются обязательно.

**3. Срок действия контракта.**

Закон № 44-ФЗ не устанавливает правил, регулирующих срок действия контракта. Согласно п.п. 1, 3 ст. 425 ГК РФ контракт становится обязательным для сторон с момента его заключения и по общему правилу действует до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательств.

Вместе с тем при определении срока действия контракта, который заключает казенное учреждение, необходимо учитывать положения Бюджетного кодекса РФ.

Государственные (муниципальные) контракты, иные договоры, подлежащие исполнению за счет бюджетных средств, заключаются и оплачиваются в пределах доведенных лимитов бюджетных обязательств с учетом принятых и неисполненных обязательств (абз. 1 п. 5 ст. 161 БК РФ). Иное может быть установлено Бюджетным кодексом РФ. Нарушение указанных требований может повлечь признание контракта (договора) недействительным (абз. 2 п. 5 ст. 161 БК РФ). Следовательно, срок действия контракта не должен превышать срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств.

Общее правило о том, что муниципальные контракты оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, установлено также в п. 2 ст. 72 БК РФ. В то же время по отдельным категориям контрактов срок исполнения обязательств может превышать срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств (п. 3 ст. 72 БК РФ).

**4. Случаи, в которых заказчик вправе не включать в контракт отдельные обязательные условия.**

В силу ч. 15 ст. 34 Закона N 44-ФЗ заказчик вправе не применять следующие обязательные условия:

- об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) (ч. 4 - 9 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);

- о графике исполнения контракта при заключении его сроком более чем на три года по цене, превышающей более 100 млн руб. (ч. 12 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);

- о порядке и сроках оплаты товара, работы, услуги (ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);

- о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов приемки (ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);

- об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, с которым заключен контракт (за исключением индивидуального предпринимателя или иного лица, занимающегося частной практикой), на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта (ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

Указанные выше обязательные условия могут не включаться при заключении контракта с единственным поставщиком в следующих случаях:

- осуществляется закупка товара, работы или услуги, которые относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ № «О естественных монополиях», или услуг центрального депозитария;

- общая сумма закупки не превышает 100 тыс. руб. с учетом ограничений по совокупному годовому объему закупок, предусмотренных п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ. Если заказчик осуществляет деятельность на территории иностранного государства, то при проведении закупок в соответствии с данной нормой на него не распространяется ограничение в части установления цены контракта не более 100 тыс. руб.;

- закупка осуществляется государственной или муниципальной образовательной организацией, государственным или муниципальным учреждением из числа названных в п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ на сумму, не превышающую 400 тыс. руб.;

- оказываются услуги по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа); подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством РФ ценам (тарифам); по хранению и ввозу (вывозу) наркотических средств и психотропных веществ;

- заключается контракт на посещение зоопарка, театра, кинотеатра, концерта, цирка, музея, выставки или спортивного мероприятия;

- заключается контракт на оказание услуг, связанных с обеспечением визитов лиц, перечисленных в п. 20 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ;

- контракт заключается в целях обеспечения деятельности объектов государственной охраны;

- заключается контракт на оказание услуг по содержанию и ремонту одного или нескольких нежилых помещений, переданных в безвозмездное пользование или оперативное управление заказчику, услуг по водо-, тепло-, газо- и энергоснабжению, охране, вывозу бытовых отходов, если данные услуги оказываются другому лицу или другим лицам, в чьем пользовании находятся нежилые помещения в здании, в котором расположены помещения, переданные заказчику в безвозмездное пользование или оперативное управление;

- заключается контракт на оказание услуг, связанных с направлением работника в служебную командировку, а также с участием в проведении фестивалей, концертов, представлений и подобных культурных мероприятий (в том числе гастролей) на основании приглашений на посещение указанных мероприятий;

- осуществляется закупка на сумму не более 200 тыс. руб. лекарственных препаратов, которые предназначены для назначения пациенту при наличии медицинских показаний по решению врачебной комиссии с учетом иных ограничений, установленных п. 28 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ;

- заключается договор энергоснабжения или договор купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии;

- закупка товаров, работ, услуг осуществляется в целях обеспечения органов внешней разведки Российской Федерации средствами разведывательной деятельности (перечень таких товаров, работ, услуг утверждается руководителем соответствующего органа внешней разведки РФ);

- закупка товаров, работ, услуг проводится с целью обеспечить органы федеральной службы безопасности средствами контрразведывательной деятельности и борьбы с терроризмом (перечень таких товаров, работ, услуг утверждается руководителем федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности);

- осуществляется закупка услуг по предоставлению права на доступ к информации, содержащейся в документальных, документографических, реферативных, полнотекстовых зарубежных базах данных и специализированных базах данных международных индексов научного цитирования. Заказчиками по данной закупке выступают государственные и муниципальные библиотеки, организации, осуществляющие образовательную деятельность, государственные и муниципальные научные организации, а исполнителями - операторы указанных баз данных, которые включены в утвержденный Правительством РФ Перечень, либо национальные библиотеки и федеральные библиотеки, имеющие научную специализацию;

- закупка товаров, работ, услуг проводится за счет средств, выделенных на оперативно-разыскную деятельность (перечень таких товаров, работ, услуг утверждается лицом, указанным в п. 46 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ).

**5. Дополнение проекта контракта.**

По итогам процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик включает в проект контракта информацию о победителе закупки, условия, предложенные в заявке победителя в частности, условие о товаре, работах, услугах, предложенные таким лицом с указанием страны происхождения и производителя (если данное требование устанавливалось документацией о закупке), цену контракта, фиксированную сумму неустойки исходя из предложенной победителем цены, при заполнении спецификации применяет коэффициент снижения начальной (максимальной) цены к каждой позиции спецификации.

Составленный по результатам процедуры определения победителя проект контракта направляется конкретному поставщику (подрядчику, исполнителю) для подписания в порядке, предусмотренном Законом № 44-ФЗ.

**6. Изменение проекта контракта.**

Заказчик вправе изменить условия, отраженные в проекте контракта, только в следующих случаях:

- по согласованию с участником, с которым заключается контракт, увеличить количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной участником закупки, и начальной (максимальной) ценой контракта (ценой лота), если это право заказчика предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе (ч. 18 ст. 34 Закона № 44-ФЗ);

- по требованию победителя электронного аукциона изменить проект контракта, если его положения не соответствуют извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и заявке победителя на участие в данном аукционе (ч. 4 ст. 70 Закона № 44-ФЗ).

Победитель электронного аукциона вправе направить заказчику протокол разногласий по проекту контракта, указав положения проекта контракта, которые не соответствуют извещению о проведении электронного аукциона, документации о нем и заявке на участие в аукционе (ч. 4 ст. 70 Закона № 44-ФЗ). Срок для направления протокола разногласий не установлен, однако по смыслу ч. 13 ст. 70 Закона № 44-ФЗ он составляет 13 дней с момента размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона.

Заказчик рассматривает протокол разногласий в течение трех рабочих дней с даты размещения его победителем в ЕИС и затем размещает в системе проект контракта с учетом предложенных замечаний полностью или частично, указав в отдельном документе причины отказа учесть все или часть замечаний (ч. 5 ст. 70 Закона № 44-ФЗ). После этого победитель аукциона обязан подписать контракт в течение трех рабочих дней и разместить его в ЕИС (ч. 6 ст. 70 Закона № 44-ФЗ).