

Вопрос по закону 44-ФЗ

Здравствуйте, подскажите, вправе ли заказчик требовать от исполнителя указания в тексте контракта наличия слов о твердой цене, а также раздел о штрафных санкциях. Не совсем ясно в каких случаях данные требования могут быть обязательны. Прошу ответ оформить в письменном виде. Заранее спасибо!

Ответ 1

1. По первому пункту вашего вопроса

Дополнительно сообщаем, поставщик монополист вправе указать в контракте не твердую, а ориентировочную цену вопреки части 2 статьи 34 Закона № 44-ФЗ. Такую позицию высказал Верховный суд в определении от 12.05.2017 г. № 304-ЭС17-4309, А70-4027/2016).

Ресурсоснабжающие организации вправе указать в контракте не твердую, а ориентировочную цену вопреки части 2 статьи 34 Закона № 44-ФЗ. Такую позицию высказал Верховный суд, который указал, что нормы Закона 26 марта 2003 года № 35-ФЗ приоритетны над положениями Закона № 44-ФЗ, поэтому цену контракта необходимо определять на основании законодательства об электроэнергетике. Согласно определению Верховного суда РФ следует, что окончательную цену на электричество за месяц устанавливают после того, как завершится расчетный период. Исходя из этого, нельзя заранее определить твердую стоимость электричества до окончания расчетных периодов на момент заключения контракта. Следовательно, установить твердую цену контракта на электричество тоже нельзя.

Также имеется следующая судебная практика:

Довод заявителя апелляционной жалобы о том, что цена контракта является твердой и определяться на весь срок исполнения контракта со ссылкой на

пункт 2 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" подлежит отклонению судом апелляционной инстанции, поскольку положения указанной нормы не учитывают специфику спорных правоотношений по энергоснабжению. Объем потребления ресурсов и их стоимость относятся к обстоятельствам, от сторон не зависящим, на момент заключения сделок стороны не знали сколько ресурсов будет потреблено, определить их твердую стоимость не представлялось возможным до окончания расчетного периода (Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.05.2019 N 17АП-2682/2019-ГКу по делу N А71-21482/2018).

Также прошу учесть.

В соответствии с ч. 24 ст. 22 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 14.11.2023) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в случае, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить, заказчик с учетом установленных в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона требований к закупаемым заказчиком товару, работе, услуге (в том числе предельной цены товара, работы, услуги) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов определяет начальную цену единицы товара, работы, услуги, начальную сумму цен указанных единиц, максимальное значение цены контракта, а также обосновывает в соответствии с настоящей статьей цену единицы товара, работы, услуги.

Также отдельные случаи допускающие не указывать твердую цену перечислены в Постановлении Правительства РФ от 13.01.2014 N 19 «Об установлении случаев, в которых при заключении контракта в документации о закупке указываются формула цены и максимальное значение цены контракта»:

- заключение контракта на предоставление услуг обязательного страхования, предусмотренного федеральным законом о соответствующем виде обязательного страхования;
- заключение контракта на предоставление агентских услуг при условии установления в контракте зависимости размера вознаграждения агента от результата исполнения поручения принципала;

- заключение контракта на предоставление услуг по оценке недвижимого имущества при условии установления в контракте пропорционального отношения размера вознаграждения оценщика к оценочной стоимости подлежащего оценке имущества;
- заключение контракта на оказание услуг по предоставлению кредита субъектам Российской Федерации и (или) муниципальным образованиям при условии установления в контракте процентной ставки, рассчитываемой как сумма ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации и надбавки, определяемой указанным контрактом;
- заключение контракта, предметом которого является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства, в порядке и на основаниях, предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 12 мая 2017 г. N 563 "О порядке и об основаниях заключения контрактов, предметом которых является одновременно выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства, и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации";
- заключение контракта на поставку топлива моторного, включая автомобильный и авиационный бензин.

Исходя из вышеизложенного, указание твердой цены является общим правилом, однако из этого правила есть свои исключения.

2. По второму пункту вашего вопроса

Это также общее условие обязывающие заказчиков включать данные требования об ответственности за неисполнение условий контракта.

Однако, согласно ч. 15 ст. 34 следует, что *при заключении контракта в случаях, предусмотренных пунктом 1, пунктами 4 и 5 (за исключением контрактов, заключенных в соответствии с частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), пунктами 8, 15, 20, 21, 23, 26, 28, 29, 40, 41, 44, 45, 46, 51 - 53, 56, 63 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, требования частей 4 - 9, 11 - 13 настоящей статьи 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.*