

ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ

ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ МЕР ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО КОНТРАКТАМ В ПЕРИОД ПАНДЕМИИ. МЕХАНИЗМ СПИСАНИЯ НЕУСТОЙКИ



ПРОФЕССИОНАЛ ЗАКУПОК

Образовательный проект

АБРАМОВА НАТАЛЬЯ АЛЕКСЕЕВНА

Эксперт -практик в области закупок, лектор обучающих курсов, спикер семинаров, конференций по 44-ФЗ и 223-ФЗ.

Практический опыт работы в сфере закупок - с 2003 года по н.в. , а также по осуществлению контроля на уровне субъекта РФ - с 2006 по 2013 год.

Автор курсов дистанционного образовательного проекта «Профессионал закупок» www.profizakupok.ru по 44-ФЗ и 223-ФЗ , используемых 105 образовательными учреждениями РФ.

Автор публикаций в специализированных изданиях в сфере закупок, в т.ч. с 2011 и по н.в. - в сборниках докладов Всероссийских практических конференций проводимых Институтом государственных и регламентированных закупок, конкурентной политики и антикоррупционных технологий (www.roszakupki.ru).

Дополнительные сведения: Полуфиналист конкурса «Лидеры России» по ДФО 2019 года.

**ОСОБЫЕ ПРАВИЛА ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ИЗМЕНЕНИЯ КОНТРАКТА,
ПРИНЯТЫЕ В 2020 ГОДУ СВЯЗИ С КОРОНАВИРУСНОЙ ИНФЕКЦИЕЙ**

**ИЗМЕНЕНИЯ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕР ВНЕСЕННЫЕ В
ЗАКОН О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ В 2020 ГОДУ**

УПРОЩЕНИЕ ПОРЯДКА СРОЧНЫХ ЗАКУПОК ПО П.9 Ч.1 СТ.93

**ВОЗМОЖНОСТЬ ИЗМЕНЕНИЯ УСЛОВИЙ КОНТРАКТА ПО Ч.65 СТАТЬИ 112
(срок, цена, размер аванса)**

ИЗМЕНЕНИЯ В ПРИМЕНЕНИИ МЕР ОТВЕТСТВЕННОСТИ

ЧТО ИЗМЕНИЛОСЬ ПО МЕРАМ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В 2020Г.?

Пеня рассчитывается от этапа контракта (при наличии)

Механизм списания неустойки распространен на контракты 2020

Особый порядок списания неустойки если контракт не исполнен в связи с COVID-19

Закон №44-ФЗ + НПА

ИЗМЕНЕНИЕ ПО ПРИМЕНЕНИЮ МЕР ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Ответственность поставщика (подрядчика, исполнителя) (ст.34 ч.6,7 и ч.30)
с 01.04.2020



Пеня* Основание: просрочка исполнения обязательств (*в т.ч. гарантийного обязательства*)

Размер: 1/300 ключевой ставки ЦБ РФ (*снижена до 4.25%*) от цены контракта (**отдельного этапа исполнения контракта**), уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

**за исключением случаев, если законодательством РФ установлен иной порядок начисления неустойки*

ОБ ИЗМЕНЕНИИ УСЛОВИЯ КОНТРАКТА О РАСЧЕТЕ ПЕНИ

«...в случае если контрактом были предусмотрены отдельные этапы исполнения контракта, то с 1 апреля 2020 г. начисление пени происходит в соответствии с положениями части 7 статьи 34 Закона № 44-ФЗ (в редакции Закона № 98-ФЗ).

Вместе с тем в отличие от иных видов ответственности, особенностью мер гражданско-правовой ответственности является то, что размер таких мер должен соответствовать понесенным потерпевшим (кредитором) убыткам, в связи с чем неприменение указанного положения Закона N 44-ФЗ, при условии установленных контрактом отдельных этапов исполнения контракта, может быть истолковано как неосновательное обогащение лица, понесшего убытки.

При этом **обязательного внесения изменений в контракт, устанавливающих новый порядок начисления пени, предусматривающий расчет указанной неустойки от цены отдельного этапа исполнения контракта, по мнению Департамента, не требуется ввиду возможности указания суммы начисленной пени в документах о приемке».**

Документ: Письмо Минфина России от 31.07.2020 № 24-03-08/67461



Закон №44-ФЗ не содержит исчерпывающего содержания понятия этапа исполнения контракта, в связи с чем во избежание возникновения спорных ситуаций в правоприменении заказчикам целесообразно указывать на наличие либо отсутствие этапов исполнения контракта.

Заказчики в документации о закупке, проекте контракта самостоятельно устанавливают этапы исполнения контракта.

Письмо Минфина России от 22 июля 2020 г. №24-03-07/63767 "О рассмотрении обращения"



Арбитражные суды придерживаются позиции, что наличие этапов исполнения по контракту определяется условиями самого контракта

СЛЕДОВАТЕЛЬНО:

Этапы должны быть четко прописаны в проекте контракта. При этом должно быть указано, исполнение каких обязательств сторон и в какие сроки включает в себя отдельный этап.

Целесообразно для однозначной трактовки условий контракта в формулировках проекта контракта использовать слово «этап»:

«Этап 1: с ___ по _____ ;

.....

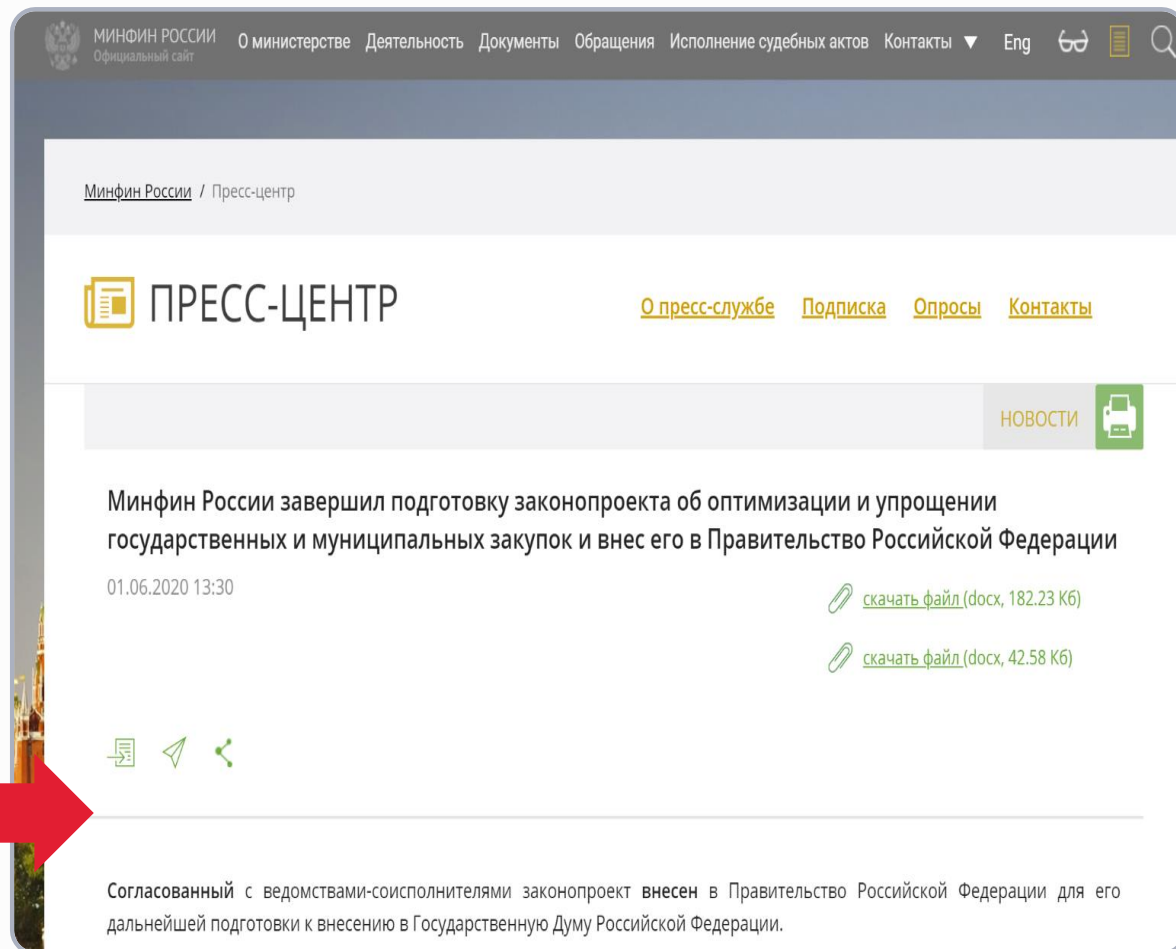
Этап 2: с ___ по _____ ».

Так как «этапность» влияет на применение мер ответственности, возможность снижения размера ОИК, а также условия авансирования.



«Отдельный этап исполнения контракта — срок исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) отдельных обязательств, предусмотренных контрактом, завершающийся предоставлением заказчику результатов поставки товара, выполнения работ или оказания услуг, подлежащих поставке, выполнению и оказанию в такой срок».

Формулировка Ч.8.4 статьи 44-ФЗ второго оптимизационного законопроекта



МИНФИН РОССИИ
Официальный сайт

О министерстве Деятельность Документы Обращения Исполнение судебных актов Контакты Eng

Минфин России / Пресс-центр

ПРЕСС-ЦЕНТР

[О пресс-службе](#) [Подписка](#) [Опросы](#) [Контакты](#)

НОВОСТИ

Минфин России завершил подготовку законопроекта об оптимизации и упрощении государственных и муниципальных закупок и внес его в Правительство Российской Федерации

01.06.2020 13:30

[скачать файл \(docx, 182.23 Кб\)](#)

[скачать файл \(docx, 42.58 Кб\)](#)

Согласованный с ведомствами-соисполнителями законопроект внесен в Правительство Российской Федерации для его дальнейшей подготовки к внесению в Государственную Думу Российской Федерации.

ОСНОВНЫЕ ВОПРОСЫ ПО СПИСАНИЮ НЕУСТОЙКИ

1

Списание неустойки –
право или обязанность
заказчика?

2

На кого распространяется
норма о списании неустойки?

3

Как оформить списание
неустойки?

**ч. 42.1 статьи
112 Закона
№44-ФЗ
ПП РФ №783**

42.1. Начисленные поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанные заказчиком суммы неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016 и 2020 годах обязательств, предусмотренных контрактом, **подлежат списанию** в случаях и порядке, которые установлены Правительством Российской Федерации.

Правила осуществления заказчиком списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015 и (или) 2016 годах обязательств, предусмотренных контрактом утверждены Постановлением Правительства РФ от 04.07.2018 №783 **с изменениями внесенными ПП РФ от 26.04.2020 №591 распространяющими данные ПРАВИЛА (С ДОПОЛНЕНИЯМИ И ИЗМЕНЕНИЯМИ) на 2020 год.**



КТО ОБЯЗАН ПРИМЕНЯТЬ ПОСТАНОВЛЕНИЕ №783?

Постановление Правительства РФ от 04.07.2018 № 783 «Об осуществлении заказчиком списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016 и 2020 годах обязательств, предусмотренных контрактом»



В статье 3 Закона №44-ФЗ определены понятия «государственного заказчика», «муниципального заказчика» (органы власти + КУ+ органы УФ) и отдельно более широкое понятие «заказчик» - гос. или мун. заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона №44-ФЗ бюджетное учреждение, ГУП, МУП осуществляющие закупки.

С 01.01.2020

П.8.1 ч.3 контракт - государственный или муниципальный контракт либо гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен бюджетным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 Закона №44-ФЗ

Списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней) **осуществляется по контрактам, обязательства по которым исполнены в полном объеме** (правила списания применимы и к контрактам исполненным до 27.04.2020, т.е. до внесения изменений в Постановление №783?), **за исключением контрактов, по которым:**

- 1) в 2020 году обязательства не были исполнены в полном объеме в связи с возникновением не зависящих от поставщика (подрядчика, исполнителя) обстоятельств, повлекших невозможность исполнения контракта в связи с распространением новой коронавирусной инфекции;
- 2) в 2015, 2016 и 2020 годах изменены по соглашению сторон условия о сроке исполнения контракта, и (или) цене контракта, и (или) цене единицы товара, работы, услуги, и (или) количестве товаров, объеме работ, услуг, предусмотренных контрактами.



«в случае, если в 2020 году по соглашению сторон были изменены условия контракта о сроке его исполнения, и (или) цене контракта, и (или) цене единицы товара, работ, услуги, и (или) количестве товаров, объеме работ, услуг, предусмотренных контрактом, **то списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней) по такому контракту не осуществляется»**

Письмо Минфина России от 03.09.2020 № 24-03-07/77425

Исключение для применения механизма списания неустойки в Постановлении №783

изменены по соглашению сторон условия о сроке исполнения контракта, и (или) цене контракта, и (или) цене единицы товара, работы, услуги, и (или) **количестве товаров, объеме работ, услуг, предусмотренных контрактами**

ч.65 статьи 112 Закона о контрактной системе, регламентирующая изменения условий контракта в 2020 г.

по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара (работы, услуги) и (или) **размера аванса** (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, а также иных случаях, установленных Правительством РФ, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения.

В КАКОМ РАЗМЕРЕ МОЖНО СПИСАТЬ НЕУСТОЙКУ В 2020 ГОДУ?

Если размер неустойки	Заказчик может списать	Основание
меньше 5 % от цены контракта	Полную сумму неустойки	<u>пп. «а»</u> п.3 Постановления Правительства РФ от 04.07.2018 № 783
от 5 до 20 % от цены контракта	½ суммы неустойки при условии уплаты 50 процентов начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней) до 1 января 2021 г. , за исключением случая предусмотренного пункте в) п.3 ПП РФ №783	<u>пп. «б»</u> п.3 Постановления Правительства РФ от 04.07.2018 № 783

Списание больше 20% в т.ч. 100 %- только если причина COVID-19

В случае если причина нарушений условий контракта и «появления « неустойки - коронавирус, заказчик списывает полную сумму неустойки без привязки к % от цены контракта (пп. «в» п. 3 Постановления Правительства РФ от 04.07.2018 № 783).

ЧТО ЯВЛЯЕТСЯ ОСНОВАНИЕМ ДЛЯ СПИСАНИЯ НЕУСТОЙКИ?

Размер неустойки	Заказчик может списать	Документ, необходимый для принятия решения о списании неустойки
меньше 5 % от цены контракта	Полную сумму неустойки (<u>пп. «а»</u> п. 3 ПП РФ № 783)	акт приемки или иной документ,
от 5 до 20 % от цены контракта	$\frac{1}{2}$ суммы неустойки (<u>пп. «б»</u> п. 3 ПП РФ № 783)	 <p>В дополнение к информации администратора доходов бюджета (бюджета гос.внебюджетного фонда (ГВФ) РФ) о зачислении уплаченных ППИ сумм неустоек в бюджет (если начисленная и неуплаченная сумма неустоек возникла перед гос. или (мун. заказчиком) или информация о зачислении средств, уплаченных ППИ на счет заказчика, АУ или юр. лица (если начисленная и неуплаченная сумма неустоек возникла перед БУ, ГУП, МУП, а также АУ в случаях осуществления им закупок в соответствии с частью 4 или юр. лица в случае осуществления им закупок в соответствии с ч.4.1 и 5 статьи 15 Закона о контрактной системе);</p>
Без привязки к % от цены	Полную сумму неустойки (<u>пп. «в»</u> п. 3 ПП РФ № 783) <u>в связи с коронавирусом</u>	исполнение (при наличии) ППИ обязательств по контракту в 2020 году, подтвержденное актом приемки или иным документом и обоснование обстоятельств , повлекших невозможность исполнения контракта в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, представленное заказчику в письменной форме с приложением подтверждающих документов (при наличии) (?)

ОПРЕДЕЛЕНИЕ COVID-19 КАК ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ

ФАС России, Минфин РФ и другие ведомства в письмах и разъяснениях указали, что распространение новой коронавирусной инфекции является обстоятельством непреодолимой силы.

(см. письмо ФАС России от 18.03.2020 №ИА/21684/20, письмо Минфина России от 19.03.2020 №24-06-06/21324, совместное письмо Минфина России, МЧС, ФАС от 03.04.2020 № 24-06-05/26578, 219-АГ-70, МЕ/28039/20)

Но так ли все однозначно и просто на практике?



Обзор по отдельным вопросам судебной практики связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространения на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) (утв. Президиумом ВС РФ от 21.04.2020)

«...признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы **не может быть универсальным для всех категорий должников, независимо от типа их деятельности, условий ее осуществления, в том числе региона**, в котором действует организация, в силу чего существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учётом обстоятельств конкретного дела (в том числе срока исполнения обязательства, характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий должника и т.д.).

Применительно к нормам статьи 401 ГК РФ обстоятельства, вызванные угрозой распространения новой коронавирусной инфекции, а также принимаемые органами государственной власти и местного самоуправления меры по ограничению ее распространения, в частности, установление обязательных правил поведения при введении режима повышенной готовности или ЧС, запрет на передвижение транспортных средств, ограничение передвижения физических лиц, приостановление деятельности предприятий и учреждений, отмена и перенос массовых мероприятий, введение режима самоизоляции граждан и т.п., **могут быть признаны обстоятельствами непреодолимой силы, если будет установлено их соответствие названным выше критериям таких обстоятельств и причинная связь между этими обстоятельствами и неисполнением обязательства.»**



Установление причинно-следственных связей – это способность определять взаимосвязь явлений, в возникновении и развитии которых одно служит **причиной**, а другое **следствием**.

Как установить причинно-следственную связь?

1. Выяснить главную причину явления.
2. Указать следствие, вытекающее из причины.
3. Проанализировать причину и следствие в отдельности.
4. Выстроить гипотезу взаимосвязи причины и следствия и доказать ее.



Если иное не установлено законами, для освобождения от ответственности за неисполнение своих обязательств сторона должна доказать:

1. наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;
2. наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;
3. непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;
4. добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для предотвращения (минимизации) возможных рисков.

При рассмотрении вопроса об освобождении от ответственности вследствие обстоятельств непреодолимой силы могут приниматься во внимание соответствующие документы (заключения, свидетельства), подтверждающие наличие обстоятельств непреодолимой силы, выданные уполномоченными на то органами или организациями.

Обзор по отдельным вопросам судебной практики связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространения на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) (утв. Президиумом ВС РФ от 21.04.2020)



АЛГОРИТМ СПИСАНИЯ НЕУСТОЙКИ ПО ПП РФ №783



ЧТО ПРОИСХОДИТ ДО СВЕРКИ РАСЧЕТОВ?

- 1) Механизм списания неустойки не освобождает заказчика от ведения претензионной работы и начисления неустойки в связи с пандемией коронавирусной инфекции;
- 2) Сведения о начисленной и неуплаченной неустойки должны быть включены в реестр контрактов (п.2 Правил утв. ПП РФ №1084);
- 3) **Если причина коронавирус:** исполнение (при наличии) ППИ обязательств по контракту в 2020 году должно быть подтверждено актом приемки или иным документом и обоснование обстоятельств, повлекших невозможность исполнения контракта в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, **представленное заказчику в письменной форме с приложением подтверждающих документов (при наличии)**. «При наличии» не означает, что для списания неустойки достаточно только письма от поставщика (подрядчика, исполнителя); Документом подтверждающим форс-мажор может быть заключение ТПП;
- 4) Если заказчик **бюджетное учреждение** и **размер списываемой неустойки достигает значения крупной сделки** – необходимо получить предварительное согласие учредителя бюджетного учреждения (ч.13 ст.9.2 ФЗ от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях»);
- 5) Нужно создать **комиссию по поступлению и выбытию активов** (если такой комиссии еще нет).



- ▶ Решение о списании начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней) принимается специальной **комиссией по поступлению и выбытию активов**, созданной заказчиком в целях подготовки решений о списании начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней). **Вменить полномочия по списанию неустойки комиссии по осуществлению закупок или контрактной службе – НЕЛЬЗЯ!**

В соответствии с ч.3 статьи 38 Закона о контрактной системе контрактная служба действует в соответствии с положением (регламентом), разработанным и утвержденным на основании типового положения (регламента), утвержденного федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок. Непосредственно в типовом положении за контрактной службой в отношении неустойки закреплено **только полномочие о направлении поставщику (подрядчику, исполнителю) требования об уплате штрафов, пеней в случае просрочки исполнения обязательств.**



- ▶ Требования к количеству членов такой комиссии по поступлению и выбытию активов законодательно не установлены.
- ▶ Особенности организации работы такой комиссии при подготовке и принятии решения о принятии к учету, списании имущества определяются на уровне каждого публично-правового образования (*например, порядок списания федерального имущества установлен Правительством РФ (п. 1 постановления Правительства РФ от 14 октября 2010 г. № 834). Если аналогичного НПА на уровне ПАО нет, то оформляется Положением самого заказчика.*

Подход к работе такой комиссии обычный: нечетное число членов комиссии, наличие кворума, принятие решения простым большинством голосов.



Решение о списании начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней) оформляется внутренним распорядительным документом заказчика (приказом, распоряжением) и должно содержать следующую информацию:

1. наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), место жительства (для физического лица), ИНН - поставщика (подрядчика, исполнителя) или для иностранного лица в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог ИНН - поставщика (подрядчика, исполнителя), код причины постановки на учет в налоговом органе поставщика (подрядчика, исполнителя) (идентификационный номер налогоплательщика - физического лица);
2. сведения о начисленной и неуплаченной сумме неустоек (штрафов, пеней), включенные в реестр контрактов, заключенных заказчиками;
3. обязательные реквизиты первичных учетных документов, установленные Минфином России;
4. дата принятия решения о списании начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней);
5. подписи членов комиссии.

ЧТО ПРОИСХОДИТ ПОСЛЕ УВЕДОМЛЕНИЯ О СПИСАНИИ НЕУСТОЙКИ?

Приказ Минфина России от 19.07.2019 № 113н «О Порядке формирования информации, а также обмена информацией и документами между заказчиком и Федеральным казначейством в целях ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками»:

п.37. При формировании информации о начислении неустоек (штрафов, пеней) в связи с ненадлежащим исполнением стороной контракта обязательств, предусмотренных контрактом, указываются следующие сведения:

информация об осуществлении заказчиком списания сумм неустойки (штрафа, пени), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016 и 2020 годах обязательств, предусмотренных контрактом.



№ п/п	Изменения Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС)	Ссылка на раздел с описанием функционала ЕИС руководства пользователя
	контракта и сведений в первых двух разрядах ИКЗ в плане-графике.	
10.7	Обеспечение возможности внесения информации о списании неустоек в 2020 году.	Реестр контрактов (п. 12.1, 12.8)
10.8	Добавление возможности указывать коды целевых статей отдельно от кодов вида расходов.	Реестр контрактов (п. 5.3)
10.9	Реализация предупреждающих контролей при формировании контракта с единственным поставщиком.	Реестр контрактов (п. 5.9)
10.10	Реализация предупреждающего контроля на указания единицы измерения, отличной от указанной в позиции КТРУ.	Реестр контрактов (п. 5.5)
10.11	Добавление контроля на соответствие кодов вида расходов/кодов целевых статей извещению, кодам бюджетной классификации.	Реестр контрактов (п. 5.3)

- ▶ Списание начисленных и неуплаченных сумм неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с пунктом 3 Правил распространяется на принятую к учету задолженность поставщика (подрядчика, исполнителя) **независимо от срока ее возникновения** и осуществляется заказчиком на основании решения о списании начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней), указанного в пункте 9 Правил, **в течение 5 рабочих дней.**
- ▶ **В случае если поставщик (подрядчик, исполнитель) не подтвердил наличие начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней), принятие решения о ее списании не допускается.**



ПОЗИЦИИ ФАС И МИНФИНА РОССИИ ПО ОПЛАТЕ ЗА МИНУСОМ НЕУСТОЙКИ

В соответствии с позицией ФАС России (*письмо от 10.12.2015 № АЦ/70978/15*) заказчик вправе включить в контракт условие о его оплате за вычетом неустойки.

По мнению ФАС, такой подход не противоречит положениям Закона о контрактной системе. В акте приемки результатов исполнения контракта необходимо отразить общую сумму оплаты, размер неустойки, основания ее применения и порядок подсчета, а также итоговую сумму

... в случае, если в контракт включено условие о перечислении заказчиком сумм начисленных неустоек в соответствующий бюджет (для государственных (муниципальных) заказчиков) или о зачете неустойки при оплате контракта (для бюджетных, автономных учреждений, государственных унитарных предприятий), то списание неустойки не осуществляется.

В случае, если в контракт включено такое условие, то указанная задолженность по неустойке рассматривается как добровольно уплачиваемая и, соответственно, списанию не подлежит .

(См. Письма Минфина России от 02.04.2016 № 02-02-14/24253 и от 30.12.2016 № 09-04-08/80112, от 17.02.2017 № АС-4-5/3049, Письмо Минфина России от 02.04.2019 №02-02-14/242531, Письмо Минфина России от 30 декабря 2016 г. №09-04-08/80112)

СУТЬ ДЕЛА:

Заказчик обосновал отказ в списании неустойки условиями контракта о наличии у него права удержать начисленную неустойку из суммы выплаты за поставленный товар с последующим ее перечислением в доход федерального бюджета.

Верховный Суд РФ по итогам рассмотрения дела сделал вывод, что установленное законодателем списание неустойки подлежит применению к отношениям сторон по всем контрактам, заключенным в целях обеспечения государственных (муниципальных) нужд и исполненным в полном объеме, **вне зависимости от предусмотренных условий в части порядка оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг). Иное толкование положений законодательства лишало бы участника отношений права на применение предусмотренных мер поддержки и ставило бы его в неравное положение с другими поставщиками (подрядчиками, исполнителями) государственных (муниципальных) контрактов.**

Определение ВС РФ от 15.05.2019 №306-ЭС18-23601 по делу № А55-26467/2017



НЕУРЕГУЛИРОВАННЫЕ ВОПРОСЫ СПИСАНИЯ НЕУСТОЙКИ

- ▶ Списание неустойки, начисленной в результате просрочки контрагентом не основных, а гарантийных обязательств по контракту. В Постановлении №783 указано, что списанию подлежит неустойка в случае исполнения контракта в полном объеме, при этом не конкретизировано включая или нет гарантийные обязательства.
- ▶ Ситуация по контрактам неисполненным в полном объеме в связи с расторжением по соглашению сторон по инициативе заказчика. В настоящее время такие контракты под действие Постановления №783 не попадают, что представляется нелогичным, так как в этом случае поставщик (подрядчик, исполнитель) лишается права на списание неустойки не по своей вине.



ПОРЯДОК ДЕЙСТВИЯ СТОРОН ПРИ НАСТУПЛЕНИИ ФОРС-МАЖОРА

Законодательно не определен и **устанавливается непосредственно в контракте.**

Как правило, в контракте указывается, что сторона, подвергшаяся обстоятельству непреодолимой силы, обязана уведомить об этом другую сторону в письменной форме.

При этом следует предусмотреть способ такого уведомления, например по электронной почте, факсимильной связью или заказным письмом.

Целесообразно:

- ▶ включить условие, что уведомление должно содержать указание на предполагаемую продолжительность обстоятельства непреодолимой силы, характер его влияния на исполнение договора;
- ▶ определить сроки предоставления документов, подтверждающих факты и обстоятельства возникновения форс-мажора;
- ▶ указать какие последствия наступают в случае, если уведомление отсутствовало или поступило несвоевременно. *К примеру в одном из решений АС отметил, что по условиям контракта дано 3 раб. дня на то, чтобы уведомить контрагента о форс-мажоре. Иначе считается, что обстоятельства непреодолимой силы отсутствуют. Поставщик в этот срок не уложился. В итоге учитывая также что поставщик не доказал как именно коронавирусные ограничения способствовали затягиванию сроков суд удовлетворил иск заказчика о взыскании штрафа. Решение АС Ленинградской области от 12.10.2020 по делу №А56-65237/2020*



ОТРАЖЕНИЕ В КОНТРАКТЕ ПОСЛЕДСТВИЙ ФОРС-МАЖОРА

Данное условие зависит, как правило, от ситуации.

Форс-мажор в зависимости от характера может быть:

- временным, когда дата его наступления фиксирована и имеется четкий срок окончания;
- постоянным, когда обстоятельства непреодолимой силы действуют неограниченное время и невозможно предсказать, когда они закончатся.

В зависимости от характера форс-мажора в условиях контракта может быть предусмотрено:

- продление срока исполнения обязательств на время действия обстоятельств непреодолимой силы,
- полное или частичное освобождение от ответственности, прекращение договорных отношений
- и др.



В контракте раздел, посвященный форс-мажору, отсутствует, либо не содержит пункт об уведомлении стороны?

В этой ситуации также необходимо как можно быстрее сообщить контрагенту о наступлении обстоятельств непреодолимой силы. Иначе тот не сможет предпринять никаких действий по минимизации ущерба и впоследствии может потребовать возмещения понесенных убытков.

Следует отметить, что **исключительно уведомление стороны о наступлении форс-мажорных обстоятельств не является основанием для расторжения контракта по данному основанию и освобождения стороны от ответственности.**

Необходимо документальное подтверждение, из которого можно сделать однозначный вывод о наличии причинно-следственной связи!



ОФОРМЛЯЕМ РАЗДЕЛ КОНТРАКТА «ПОРЯДОК РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ» ПРАВИЛЬНО

- ▶ Согласно ст. 431 Гражданского Кодекса РФ, при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений.
- ▶ Поэтому разделы контракта, касающиеся условий предъявления претензий, должны быть сформулированы максимально конкретно, а не обтекаемо, чтобы в случае спора суд мог точно понимать, предусмотрена она контрактом или нет.
- ▶ Не стоит ограничиваться включением в текст контракта слова «претензия», **целесообразно указать такие необходимые моменты как:**
 - **срок предъявления;**
 - **срок рассмотрения;**
 - **прилагаемые документы;**
 - **форма направления иные условия.**
- ▶ Во избежание игнорирования претензии можно предусмотреть в контракте, что: **«оставление претензии без ответа в установленный срок означает признание требований претензии».**

В этом случае обращение в суд с требованиями, аналогичными претензионным, будет простой формальностью, поскольку согласно п. 3 ст. 70 АПК РФ «признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств».



тендер
РТС

ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!