ВЕБИНАР

ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРОВ ЗАКУПОК ПО 223-ФЗ

Калмацкий Михаил Васильевич

8 июня 2022 г.
10:00 по Москве

ТОРГИ ОНЛАЙН

УСЛОВИЯ ДОГОВОРА ПО 223-ФЗ, КОТОРЫЕ МОЖНО МЕНЯТЬ

В соответствии ч.2. ст. 2 Закона 223-ФЗ вносить изменения в договор заказчик вправе, если это не противоречит положению о закупках.

Пункт 41 Постановления Пленума ВС РФ от 04.03.2021 №2 - изменение сторонами условий договора, заключенного по результатам обязательных процедур, конкурентных закупок, допускается в пределах, установленных законом (например, пункт 8 статьи 448 Гражданского кодекса, статья 95 Закона о контрактной системе), и само по себе не может являться нарушением требований частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Например, о создании для победителя преимущественных условий участия не может свидетельствовать сама по себе вероятность привлечения большего количества участников в случае изначального составления договора на измененных условиях. Вместе с тем, если договор изменен настолько, что это влияет на условия, представляющие существенное значение, например, для определения цены договора, и имеются достаточные основания полагать, что в случае изначального предложения договора на измененных условиях состав участников был бы иным и (или) победителем могло быть признано другое лицо, то действия сторон по изменению договора могут быть квалифицированы как обход требований статьи 17 Закона о защите конкуренции, а соглашение, которым внесены соответствующие изменения, считается ничтожным на основании частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 2 статьи 168 и пункта 8 статьи 448 Гражданского кодекса.

ТОРГИ ОНЛАЙН

Минфин России (Письмо от 11.04.2022 № 24-07-08/30988) уточнил, что договор можно изменить в соответствии с положением о закупке, договором и нормами Гражданского кодекса РФ, в частности ст. 450 ГК РФ. Таким образом, при необходимости стороны могут изменить договор в порядке, предусмотренном гл. 29 ГК РФ, в том числе в связи с существенным изменением обстоятельств (если иное не предусмотрено положением о закупке и договором). Если положение о закупке не предусматривает возможность изменить условия договора по соглашению сторон, заказчик вправе внести в него необходимые изменения

ТОРГИ ОНЛАЙН

Закон №223-ФЗ позволяет сторонам при исполнении договора изменить цену договора, количество (объем) закупаемых товаров, работ, услуг, а также сроки его исполнения (Письмо Минэкономразвития России от 24.09.2015 N ОГ-Д28-12981).

Изменить цену договора в сторону уменьшения возможно за счет уменьшения цены единицы товара (работы, услуги), так и за счет уменьшения количества (объема) товаров (работ, услуг).

Цену договора можно увеличить по соглашению сторон, но нужно учитывать следующее ограничение: если вы заключали договор по результатам конкурентной закупки, нельзя менять условия, которые повлияли на формирование участниками закупки своих предложений и на определение победителя. Например, нельзя увеличить цену договора с победителем аукциона без пропорционального увеличения объема работ либо продлить сроки выполнения работ с победителем конкурса, в котором данный срок являлся одним из критериев оценки заявок и повлиял на выбор победителя.

МОЖНО ЛИ ИЗМЕНИТЬ ДРУГИЕ СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ ДОГОВОРА?

Предмет договора, менять нельзя. Минэкономразвития России считает, что такие изменения неправомерны и при обжаловании ваших действий суд может поддержать эту позицию
(Письмо Минэкономразвития России от 16.02.2017 N ОГ-Д28-2591, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 17.05.2016 N Ф05-4880/2016).

МОЖНО ЛИ ПРОЛОНГИРОВАТЬ ДОГОВОР?

В соответствии с законом 223-ФЗ пролонгация договора не запрещена. Если это не противоречит условиям Положению о закупке и договору, то продлить действие договора возможно. Минэкономразвития России указывает на то, что возможность пролонгации должна быть предусмотрена самим договором и не изменять иных существенных условий договора, помимо объема и цены (см. Письмо от 10.05.2017 N Д28и-2031).
В соответствии ст. ст. 153, 154, 420 ГК РФ пролонгация договора по своей сути является заключением нового договора. В связи с этим договор с условием, например, о ежегодной автоматической пролонгации не считается договором, заключенным на неопределенный срок. Соответственно, при изменении срока договора (в том числе при пролонгации) необходимо руководствоваться положениями Закона N 223-ФЗ (Письмо Минфина России от 24.01.2020 N 24-03-07/4189).

ТОРГИ ОНЛАЙН

МОЖНО ЛИ ПОМЕНЯТЬ ПОСТАВЩИКА?

Нет нельзя, если закупка проводилась в форме торгов, замена поставщика не допускается (Письмо Минфина России от 27.12.2018 № 24-02-05/95539)

ПРАКТИКА

ЗАКАЗЧИК ИЗМЕНИЛ УСЛОВИЯ ПРОЕКТА ДОГОВОРА, ПОСЛЕ ВЫБОРА ПОБЕДИТЕЛЯ

1. МНЕНИЕ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ ЗАКАЗЧИК НЕ ВПРАВЕ после выбора победителя изменять условия проекта договора прилагаемого к документации.

Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.10.2015 N 09АП-42344/2015 по делу N А40-74911/2015

"...Договор... составляется путем включения в него существенных условий, указанных в проекте договора, являющегося неотъемлемой частью документации, а также условий... которые... предложены победителем...

...Согласно проекту договора... исполнитель... обязуется оказывать услуги по... уборке... территорий станций, внутренних и наружных территорий административно-бытовых комплексов...

...По результатам проведения Конкурса... заключены... договор... оказания услуг по... уборке... территорий станций... договор... оказания услуг по... уборке внутренних и наружных территорий административно-бытовых комплексов...

<...> ...В нарушение условий, содержащихся в проекте договора... заключены два различных по предмету договора...

...Обстоятельства подтверждают наличие в действиях Заказчика (заключение договора на условиях, не предусмотренных Документацией...) нарушения норм ч. 6 ст. 3 Федерального закона

ПРАКТИКА

2. ФАС РОССИИ: ЗАКАЗЧИК НЕ ВПРАВЕ после выбора победителя изменять условия проекта договора прилагаемого к документации.

ФАС признал не правомерным включение в документацию положения о том, что по соглашению сторон можно изменить наименование, количество товаров, объем работ, услуг при заключении договора или в ходе его исполнения.
(Решения от 10.04.2019 N 223ФЗ-404/19, от 12.10.2020 N 223ФЗ-800/20)

3. ФАС РОССИИ: НЕ ВПРАВЕ, ЕСЛИ ИНОЕ НЕ ПРЕДУСМОТРЕНО положением о закупке.
(Решение Татарстанского УФАС России от 14.03.2014 № Т04-50/2014)

ЗАКАЗЧИК ПРЕДУСМОТРЕЛ ВОЗМОЖНОСТЬ ИЗМЕНИТЬ УСЛОВИЯ ДОГОВОРА ПРИ ЕГО ИСПОЛНЕНИИ

1. АРБИТРАЖНЫЙ СУД: ЗАКАЗЧИК ВПРАВЕ ПРЕДУСМОТРЕТЬ в положении и (или) документации о закупке возможность при исполнении договора изменить его условия (в том числе объем, цену, сроки исполнения).

Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 06.11.2014 N Ф03-4277/2014 по делу N А80-486/2013

"Подпунктами... Положения о закупке... предусмотрено, что заказчик по согласованию с участником... вправе изменить: предусмотренный договором объем закупаемых товаров (работ, услуг).

<...> Законодательством о закупках предусмотрена возможность... изменить объем, цену... или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе... Целью предоставления данного права является рациональное использование денежных средств и эффективное участие предусмотренных частью 2 статьи 1 Закона о закупках [Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ] субъектов.

<...> Обжалуемые пункты содержат ссылку на возможность изменения условий договора только при наличии согласия участника, указанные в пунктах случаи изменений предусмотрены нормами гражданского законодательства, оснований полагать, что наличие данных пунктов в Положении... нарушает установленные частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запреты, не имеется".

ТОРГИ ОНЛАЙН

2. ФАС РОССИИ: ЗАКАЗЧИК ВПРАВЕ ПРЕДУСМОТРЕТЬ в положении и (или) документации о закупке возможность при исполнении договора изменить его условия (в том числе объем, цену, сроки исполнения).

Позиция Минфина России - договор можно изменить по соглашению сторон в соответствии с нормами гл. 29 ГК РФ (если иное не предусмотрено положением о закупке и договором). Если положение о закупке не предусматривает такую возможность, заказчик вправе внести в него необходимые изменения.
(Информационное письмо от 11.04.2022 N 24-07-08/30988)

Решение Архангельского УФАС России от 25.04.2013 по делу N 20т-13

<...> По мнению Заявителя... <...> незаконна сама возможность внесения изменения в условия договора путем включения дополнительных работ и... испытаний, проведение экспертиз, не являющихся предметом торгов, может повлиять на решение участника торгов на само участие...
<...> Пунктом... проекта договора предусмотрена возможность внесения в заключенный по итогам аукциона договор изменений о проведении дополнительных работ...
Законом о закупках предусмотрено право заказчика при изменении объема, цены закупаемых товаров, работ, услуг или сроков исполнения договора вносить в договор изменения, путем заключения дополнительного соглашения.
В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в случае, если... изменяются объем, цена... или сроки исполнения договора... размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий, что также не противоречит пунктом 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которым изменение договора возможно по соглашению сторон..."

ТОРГИ ОНЛАЙН

3. ФАС РОССИИ: ЗАКАЗЧИК НЕ ВПРАВЕ ПРЕДУСМОТРЕТЬ В ПОЛОЖЕНИИ и (или) документации о закупке возможность при исполнении договора изменить его условия (в том числе объем).

Решение ФАС России от 12.10.2020 N 223ФЗ-800/20

Согласно пункту... Документации установлены особые условия заключения и исполнения договора, а именно: "наименование предмета закупки, количество и сроки поставки оборудования... могут быть пересмотрены сторонами в случае существенных изменений обстоятельств, влияющих на выполнение сторонами своих обязательств по договору, в том числе, при корректировке инвестиционной программы заказчика".

В соответствии со статьей 432 Гражданского кодекса... договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

...Изменение наименования предмета закупки является существенным изменением условий договора, которое влияет на выполнение обязательств по договору. <...>

<...> ...Действия Заказчика, неправомерно установившего условие по изменению наименования предмета закупки в ходе исполнения договора, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают части 1 статьи 2 Закона о закупках [Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ]

(Решение ФАС России от 07.06.2019 N 223ФЗ-582/19, Решение ФАС России от 11.02.2019 N 223ФЗ-155/19, Решение ФАС России от 25.01.2019 N 223ФЗ-79/19)

ТОРГИ ОНЛАЙН

ВНЕСЕНИЕ ИЗМЕНЕНИЙ В ДОГОВОР ПО 223-ФЗ

В соответствии ч.2. ст. 2 Закона 223-ФЗ порядок оформление изменений оформляется в соответствии с Положением о закупке и самим договором.
Если порядок не определен, составьте соглашение об изменении в той же форме, что и сам договор (ст. 452 ГК РФ).

Если контрагент не согласен на изменение договора и вы не достигли соглашения, то изменить договор можно в суде, но только в случае:
- поставщик существенно нарушил условия договора;
- Существенно изменились обстоятельства, из которых исходили стороны при заключении договора. Но изменить договор в этом случае можно только в исключительных случаях, когда расторжение договора будет противоречить общественным интересам или обойдется дороже, чем его изменение (п. 4 ст. 451 ГК РФ);
- в иных случаях предусмотренных самим договором и ГК РФ для данного вида договоров (п. 2 ст. 450 ГК РФ).

Порядок согласования может быть предусмотрен в договоре. В таких случаях необходимо придерживаться именно его. В ситуации, когда подобный порядок не определен, целесообразно использовать те способы, которые позволяют зафиксировать процесс и результаты согласования (обмен посредством электронной почты).

13. Заключительные положения

13.1. Договор вступает в силу с момента его подписания и действует по 31 декабря 2022 года, а в части финансовых расчётов между Сторонами, гарантийных обязательств и возврата специальных баллонов собственности Поставщика - до полного исполнения Сторонами принятых на себя обязательств.

13.2. Расторжение Договора допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Договора от исполнения Договора.

13.3. Все изменения и дополнения к Договору считаются действительными, если они оформлены в письменном виде и подписаны Сторонами.

13.4. Все уведомления Сторон, связанные с исполнением Договора, направляются в письменной форме по почте заказным письмом по фактическому адресу Стороны, указанному в разделе 14 Договора, или с использованием факсимильной связи, электронной почты с последующим представлением оригинала. В случае направления уведомлений с использованием почты, уведомления считаются полученными Стороной в день фактического получения, подтвержденного отметкой почты. В случае отправления уведомлений посредством факсимильной связи и электронной почты уведомления считаются полученными Стороной в день их отправки.

13.5. Во всем, что не предусмотрено Договором, Стороны руководствуются действующим законодательством Российской Федерации.

13.6. Договор составлен в двух экземплярах – по одному для каждой из Стороны, имеющие одинаковую юридическую силу.

ТОРГИ ОНЛАЙН

РАЗМЕЩЕНИЕ ИЗМЕНЕНИЙ ДОГОВОРА 223-ФЗ В ЕИС

В соответствии с Правилами ведения реестра Договоров (пп. «ж» п. 2) ведение реестра договоров в реестр нужно вносить изменения, касающиеся объема, цены и сроков исполнения контракта. Кроме того в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 Закона 223-ФЗ следует, что в реестр необходимо направлять информацию о любых изменениях, которые вносятся в договор.

Сведения об изменении договора нужно внести в реестр **в течение 10 дней** со дня их внесения в договор. В противном случае на заказчика может быть наложен административный штраф.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ!

ЧАСТЬ 4 СТАТЬИ 7.32.3 КОАП РФ

Нарушение предусмотренных 223-ФЗ сроков размещения в ЕИС информации о закупке. Это нарушение наказывается наложением административного штрафа на должностных лиц в размере от 2 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 10 до 30 тыс. руб.

ЧАСТЬ 5 СТАТЬИ 7.32.3 КОАП РФ

Не размещение в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке. За не размещение информации заказчика ожидает административный штраф на должностных лиц в размере от 30 до 50 тыс. руб.; на юридических лиц — от 100 тыс. до 300 тыс. руб.

ТОРГИ ОНЛАЙН

Постановление Кемеровского УФАС России от 30 марта 2022 г. N 05/2173

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 Закона N 223-ФЗ, если в договор были внесены изменения, заказчики вносят в реестр договоров такие информацию и документы, в отношении которых были внесены изменения. Информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Установлено, что заказчиком в ЕИС размещены сведения об исполнении договоров с нарушением сроков, предусмотренных для размещения указанной информации.

По договору N <...> заказчиком произведена оплата 15.10.2021, 19.11.2021, 17.12.2021.

Срок, в который должна быть внесена информация в ЕИС, 27.12.2021.

ТОРГИ ОНЛАЙН

КАК РАЗМЕСТИТЬ СВЕДЕНИЯ ОБ ИЗМЕНЕНИЯХ ДОГОВОРА В ЕИС

Размещать сведения об изменении объема, цены или срока исполнения договора заказчик обязан в силу ч. 5 ст. 4 Закона N 223-ФЗ. Для этого требуется:

1 Сформировать информацию об изменении договора, используя функционал ЕИС

2 Разместить в ЕИС электронную версию дополнительного соглашения или его скан-копию (если такое соглашение оформляется)

3 Подписать сформированную информацию и прикрепленные документы усиленной квалифицированной электронной подписью представителя заказчика

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

ТОРГИ ОНЛАЙН