

§ 7. Исполнение, изменение, расторжение контракта

Статья 95. Изменение, расторжение контракта

1 - 4. Данная статья предусматривает и регламентирует процедуры изменения и расторжения контракта. Закон о размещении заказов такой самостоятельной статьи не содержал. Отдельные же положения, касающиеся данных процедур, закреплялись в ст. 9 Закона о размещении заказов, о чем подробнее сказано ниже.

Предваряя рассмотрение положений данной статьи, следует упомянуть, что в ст. 7.32 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ) установлена административная ответственность:

в части 4 - за изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок;

в части 5 - за изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок и такое изменение привело к дополнительному расходованию средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ или уменьшению количества поставляемых товаров, объема выполняемых работ, оказываемых услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

в части 6 - за нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта.

В соответствии с общим правилом, закрепленным в ч. 1 данной статьи, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. Определение понятия существенных условий контракта следует из положений п. 1 ст. 432 части первой ГК РФ, предусматривающих следующее: договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; существенными являются условия о предмете договора, 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.

В части 1 данной статьи также установлено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается только по соглашению сторон и только в случаях, непосредственно перечисленных в данной части (пункт 7 введен в данную часть Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ). Ранее в рамках такого регулирования положениями ст. 9 Закона о размещении заказов предусматривалось следующее:

цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев заключения контракта на основании п. 2.1 ч. 2 ст. 55 названного Закона, а также случаев, установленных ч. ч. 4.2, 6, 6.2 - 6.4 ст. 9 названного Закона. Оплата поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется по цене, установленной контрактом, за исключением случаев заключения контракта на энергосервис на основании ст. 56.1 названного Закона. Цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта (ч. 4.1);

в случае если цена государственного контракта на выполнение работ для федеральных нужд, а также гражданско-правового договора федерального бюджетного учреждения на выполнение работ для нужд федерального бюджетного учреждения, заключенного на срок не менее чем три года, составляет десять миллиардов рублей и более и выполнение указанного контракта без изменения его цены невозможно вследствие существенного возрастания стоимости подлежащих выполнению работ, такая цена может быть изменена на основании решения Правительства РФ (ч. 6.2);

в случае если цена государственного или муниципального контракта на выполнение работ для нужд субъекта РФ или муниципальных нужд, а также гражданско-правового договора бюджетного учреждения субъекта РФ или муниципального бюджетного учреждения на выполнение работ для нужд бюджетного учреждения субъекта РФ или муниципального бюджетного учреждения, заключенного на срок не менее чем три года, составляет соответственно 1 млрд. рублей и более и 500 млн. рублей и более и выполнение указанных контрактов без изменения их цены невозможно

вследствие существенного возрастания стоимости подлежащих выполнению работ, такая цена может быть изменена на основании соответственно закона субъекта РФ, решения представительного органа местного самоуправления (ч. 6.3);

в случае изменения в соответствии с законодательством РФ регулируемых государством цен (тарифов) на товары, работы, услуги субъектов естественных монополий, цен и тарифов в области газоснабжения, тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса заказчик при исполнении контракта, заключенного на основании п. п. 1 или 2 ч. 2 ст. 55 названного Закона, обязан изменить цену такого контракта соответственно размеру изменения тарифов на соответствующие товары и услуги организаций коммунального комплекса, цен и тарифов в области газоснабжения, цен (тарифов) на товары, работы, услуги субъектов естественных монополий (ч. 6.4).

В положениях п. п. 2 - 4 ч. 1 данной статьи предусмотрено установление Правительством РФ размера цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства РФ, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ и местной администрации, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно.

На основании этих положений издано Постановление Правительства РФ от 19 декабря 2013 г. N 1186 "Об установлении размера цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации и местной администрации, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно", которым установлены следующие размеры цены контракта, заключенного на срок не менее чем три года для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта РФ и на срок не менее чем один год для обеспечения муниципальных нужд, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены в установленном порядке, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно:

10 млрд. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения федеральных нужд;

1 млрд. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения нужд субъекта РФ;

500 млн. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения муниципальных нужд.

Положения ч. 6 ст. 161 БК РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 418-ФЗ), к которым отсылает п. 6 ч. 1 данной статьи, предусматривают следующее:

в случае уменьшения казенному учреждению как получателю бюджетных средств главным распорядителем (распорядителем) бюджетных средств ранее доведенных лимитов бюджетных обязательств, приводящего к невозможности исполнения казенным учреждением бюджетных обязательств, вытекающих из заключенных им государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров, казенное учреждение должно обеспечить согласование в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд новых условий государственных (муниципальных) контрактов, в том числе по цене и (или) срокам их исполнения и (или) количеству (объему) товара (работы, услуги), иных договоров;

сторона государственного (муниципального) контракта, иного договора вправе потребовать от казенного учреждения возмещения только фактически понесенного ущерба, непосредственно обусловленного изменением условий государственного (муниципального) контракта, иного договора.

В части 2 данной статьи предусмотрено утверждение Правительством РФ методики, в соответствии с которой в установленных п. 6 ч. 1 данной статьи случаях осуществляется сокращение количества товара, объема работы или услуги при уменьшении цены контракта. На основании этой нормы Постановлением Правительства РФ от 28 ноября 2013 г. N 1090 утверждена Методика сокращения количества товаров, объемов работ или услуг при уменьшении цены контракта, которая согласно ее п. 1 определяет порядок сокращения количества товаров, объемов работ или услуг при снижении цены государственного (муниципального) контракта в соответствии с уменьшением согласно п. 6 ст. 161 БК РФ ранее доведенных государственному или муниципальному заказчику как получателю бюджетных средств соответствующих лимитов бюджетных обязательств в случаях, предусмотренных п. 6 ч. 1 данной статьи.

5 - 6. Часть 5 данной статьи запрещает перемену поставщика (подрядчика, исполнителя) при исполнении контракта. Исключение представляет лишь случай, когда новый поставщик (подрядчик, исполнитель) является правопреемником поставщика (подрядчика, исполнителя) по такому контракту вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения. Ранее такое регулирование содержалось в ч. 6.1 ст. 9 Закона о размещении заказов. В отличие от названного Закона в ч. 6 данной статьи прямо установлено, что в случае перемены заказчика права и обязанности заказчика, предусмотренные контрактом, переходят к новому заказчику, т.е. осуществляется правопреемство этих прав и обязанностей. Прежде такое правило лишь подразумевалось.

Правопреемство при реорганизации юридических лиц определено в ст. 58 части первой ГК РФ, среди положений которой для применения положения ч. 5 данной статьи необходимо учитывать следующие: при преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 5); при слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом (п. 1); при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 2).

7. В соответствии с ч. 7 данной статьи при исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. При этом предусмотрено, что в данном случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком. Ранее такие положения содержались в ч. 6.7 ст. 9 Закона о размещении заказов, в отношении которой в письме ФАС России от 22 августа 2011 г. N АК/32043 "О рассмотрении обращения" отмечалось следующее: критерии определения лучших характеристик и качества товара названным Законом не установлены, в связи с чем заказчик самостоятельно определяет и согласовывает исполнителю по контракту такие критерии.

8 - 24. Часть 8 данной статьи устанавливает, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. Ранее в рамках данного регулирования в ч. 8 ст. 9 Закона о размещении заказов указывалось, что расторжение контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Основания расторжения изменения договора определены в ст. 450 части первой ГК РФ: изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено данным Кодексом, другими законами или договором (п. 1); по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных данным Кодексом, другими законами или договором; существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (п. 2); в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (п. 3).

Статья 451 ГК РФ предусматривает возможность изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Как определено в п. 1 указанной статьи, изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Порядок расторжения договора установлен в ст. 452 ГК РФ: соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (п. 1); требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок,

указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок (п. 2).

Последствия расторжения договора определены в ст. 453 ГК РФ: при изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде (п. 1); при расторжении договора обязательства сторон прекращаются (п. 2); в случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора (п. 3); стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон (п. 4); если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5).

Положения ч. ч. 9 - 24 данной статьи регламентируют расторжение контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта, причем отдельно отказом заказчика и отдельно отказом поставщика (подрядчика, исполнителя). Эти положения в подавляющей своей части являются нововведениями.

Вместе с тем положения ч. ч. 18 и 23 данной статьи подлежат применению вне зависимости от того, какая из сторон контракта в одностороннем порядке отказывается от исполнения контракта:

в части 18 данной статьи предусмотрено, что в случае, если до расторжения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) частично исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, то при заключении нового контракта количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненной работы или оказанной услуги по расторгнутому контракту. Такое положение ранее содержалось в ч. 8.1 ст. 9 Закона о размещении заказов;

часть 23 данной статьи устанавливает, что при расторжении контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта другая сторона контракта вправе потребовать возмещения только фактически понесенного ущерба, непосредственно обусловленного обстоятельствами, являющимися основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Соответственно, с учетом определения понятия "убытки", данного в п. 2 ст. 15 части первой ГК РФ, стороне контракта не предоставляется право потребовать возмещения упущенной выгоды, т.е. неполученных доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта.

Часть 9 данной статьи предоставляет заказчику право принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств (до внесения Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ изменения говорилось о принятии такого решения в соответствии с гражданским законодательством), но только при условии, если это было предусмотрено контрактом.

До принятия такого решения заказчик согласно ч. 10 данной статьи вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций. Привлечение экспертов, экспертных организаций регламентировано положениями ст. 41 Закона.

На случай проведения заказчиком такой экспертизы ч. 11 данной статьи предусматривает, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Часть 12 данной статьи предусматривает и регламентирует уведомление заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта:

решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой принятия указанного решения, должно быть размещено в ЕИС и направлено поставщику (подрядчику, исполнителю);

поставщику (подрядчику, исполнителю) указанное решение подлежит направлению по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю);

выполнение заказчиком указанных требований считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении 30 дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС.

Положения ч. ч. 13 и 14 данной статьи предусматривают процедуру вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта:

указанное решение согласно ч. 13 данной статьи вступает в силу и контракт считается расторгнутым через 10 дней с определяемой в соответствии с ч. 12 данной статьи даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта;

часть 14 данной статьи обязывает заказчика отменить указанное решение, не вступившее в силу, если в течение 10-дневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с ч. 10 данной статьи. При этом установлено, что данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В части 15 данной статьи закреплена обязанность заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Часть 16 данной статьи предусматривает, что информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Ранее такое правило предусматривалось положениями п. 4 ч. 3 и ч. 6 ст. 19 Закона о размещении заказов. Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) регламентируется положениями ст. 104 Закона.

В части 17 данной статьи предусмотрено, что в случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта, в соответствии с положениями п. 6 ч. 2 ст. 83 Закона, т.е. путем проведения запроса предложений. Прежде в ч. 8.1 ст. 9 Закона о размещении заказов устанавливалось, что в случае расторжения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) своих обязательств по такому контракту заказчик вправе заключить контракт с участником размещения заказа, с которым в соответствии с названным Законом заключается контракт при уклонении победителя торгов или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта, с согласия такого участника размещения заказа.

Часть 18 данной статьи наряду с изложенным выше предусматривает, что в случае, если до расторжения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) частично исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, цена контракта, заключаемого в соответствии с ч. 17 данной статьи, должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненной работы или оказанной услуги. Ранее такое положение содержалось в ч. 8.1 ст. 9 Закона о размещении заказов.

Односторонний отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 19 данной статьи поставщику (подрядчику, исполнителю) предоставляется право принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств (до внесения Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ изменения говорилось о принятии такого решения в соответствии с гражданским законодательством), но только при условии, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Часть 20 данной статьи аналогично ч. 12 данной статьи предусматривает и регламентирует уведомление поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта:

решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой принятия такого решения, должно быть направлено заказчику. Направление осуществляется по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. В отличие от ч. 12 данной статьи речь не идет о необходимости размещения указанного решения в ЕИС;

выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) указанных требований считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления.

Положения ч. ч. 21 и 22 данной статьи аналогично положениям ч. ч. 13 и 14 данной статьи предусматривают процедуру вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта:

указанное решение согласно ч. 21 данной статьи вступает в силу и контракт считается расторгнутым через 10 дней с определяемой в соответствии с ч. 20 данной статьи даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта;

часть 22 данной статьи обязывает поставщика (подрядчика, исполнителя) отменить указанное решение, не вступившее в силу, если в течение 10-дневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения. В отличие от ч. 14 данной статьи речь не идет о неприменении данного правила в случае повторного нарушения заказчиком условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Часть 24 данной статьи предусматривает, что в случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта заказчик осуществляет закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта, в соответствии с положениями Закона. Данное правило отличается от правила, содержащегося в ч. 17 данной статьи, в отношении расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта.

25. Часть 25 данной статьи соответственно положению ч. 3 ст. 1 Закона предусматривает, что Федеральным законом "О государственном оборонном заказе" могут быть установлены особенности порядка принятия сторонами контракта решения об одностороннем отказе от исполнения контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги по государственному оборонному заказу. Однако названный Закон на момент принятия Закона такие особенности не устанавливал.

26. В части 26 данной статьи закреплена обязанность заказчика по размещению в ЕИС информации об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну. Данная обязанность подлежит исполнению в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.