

Методические рекомендации о применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта

1. Общие положения

1.1. Методические рекомендации о применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контрактов, заключенных заказчиками Чувашской Республики (далее - методические рекомендации) разработаны Министерством экономического развития и имущественных отношений Чувашской Республики в рамках осуществления методологического сопровождения деятельности заказчиков Чувашской Республики, осуществляющих закупки в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 44-ФЗ), и рекомендуются к применению указанными заказчиками.

1.2. Методические рекомендации разработаны на основании положений Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ) и законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и иных норм права, содержащихся в других нормативных правовых актах.

1.3. В методических рекомендациях используются понятия, термины в значении, определенном ГК РФ, БК РФ, Федерального закона № 44-ФЗ.

2. Организация претензионной работы

2.1. Руководитель заказчика определяет должностное лицо или должностных лиц (могут быть сотрудники контрактной службы или контрактный управляющий), ответственных за ведение претензионной работы и исполнение контракта (пункт 5 части 4 статьи 38 Федерального закона № 44-ФЗ).

Обязанности лиц, связанных с осуществлением претензионной работы и исполнением контракта, предусмотренные статьей 38 Федерального закона № 44-ФЗ, должны быть отражены в должностном регламенте (должностной инструкции).

2.2. В процессе исполнения контрактов должностному лицу заказчика, ответственному за контроль исполнения соответствующего контракта, а также лицу, ответственному за ведение претензионной работы, рекомендуется организовать непрерывный контроль за исполнением контрагентами условий контрактов, в частности контроль за соблюдением:

- сроков исполнения условий контрактов (срока начала исполнения контрактов, в том числе этапов их исполнения (при наличии этапов в контракте), срока окончания исполнения своих обязательств по контрактам);

- условий об объеме (количестве и комплектности) и качестве поставляемых по контракту товаров. При этом необходимо обращать внимание на точное соблюдение поставщиком требований заявки на поставку, спецификации и тому подобных документов, согласно техническому заданию по конкретному контракту;

- условий об объеме, составе и качестве выполняемых работ (оказываемых услуг). При этом необходимо осуществлять контроль за количеством и качеством используемых при выполнении работ (указании услуг)

товаров, материалов, оборудования и тому подобного, согласно техническому заданию по конкретному контракту;
- иных условий контракта.

3. Подготовительный этап

3.1. Цель подготовительного этапа - сбор доказательств по имеющимся фактам неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по контракту для обоснования правомерности выставления заказчиком претензионного требования.

3.2. Должностное лицо заказчика, ответственное за контроль исполнения соответствующего контракта, с момента выявления и документирования факта неисполнения или ненадлежащего исполнения контрагентом договорных обязательств передает указанные документы лицу, ответственному за ведение претензионной работы.

3.3. Должностное лицо, ответственное за ведение претензионной работы, после получения документов, указанных в пункте 3.2, направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) уведомление, в котором указывает суть нарушения, разумно допустимый срок устранения выявленных недостатков.

3.4. Уведомление направляется контрагенту по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу контрагента, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо передает нарочно под роспись уполномоченному представителю контрагента с обязательной отметкой на втором экземпляре информации о вручении (дата, подпись представителя поставщика (подрядчика, исполнителя)), либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

3.5. В случае если контрагентом добровольно и оперативно в установленные сроки нарушения не устранены заказчик переходит к выполнению претензионной работы.

4. Претензионная работа

4.1. Цель претензионной работы - уплата другой стороне по контракту неустойки (штрафа, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий контракта путем выставления заказчиком контрагенту претензии. Претензия также может содержать требование о расторжении контракта по соглашению сторон или иных требований, вытекающих из контракта.

4.2. Требование (претензия) предъявляется в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением, а также в случае просрочки исполнения контрагентом обязательства, предусмотренного контрактом, взысканием неустойки (пеней, штрафов), а также убытков, причиненных заказчику вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения контракта со стороны контрагента.

4.3. Согласно части 1 статьи 330 ГК РФ под неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или контрактом денежная сумма, которую должник (контрагент) обязан уплатить кредитору (заказчику) в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

4.4. В контрактах используются две формы ответственности:

пеня - определенная контрактом денежная сумма, которую контрагент обязан уплатить заказчику в случае просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, за каждый день просрочки;

штраф - определенная контрактом денежная сумма, которую контрагент обязан уплатить заказчику в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

4.5. Должностное лицо заказчика, ответственное за ведение претензионной работы, при получении материалов для предъявления претензии должно проверить:

- наличие правовых оснований на предъявление претензии;
- полноту полученных материалов по факту нарушения условий контракта и их надлежащее документальное оформление (наличие доказательств). При необходимости следует получить дополнительные материалы.

4.6. Претензия направляется контрагенту по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу контрагента, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо передает нарочно под роспись уполномоченному представителю контрагента с обязательной отметкой на втором экземпляре информации о вручении (дата, подпись представителя поставщика (подрядчика, исполнителя)), либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

4.7. Заказчиком в течение 5 рабочих дней с момента исполнения соответствующего контракта (как со стороны поставщика (подрядчика, исполнителя), так и со стороны заказчика) в единой информационной системе в реестре контрактов размещаются сведения о принятых заказчиком решениях о взыскании с контрагента неустойки (штрафа, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом (часть 3 статьи 103 Федерального закона № 44-ФЗ, Правила ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1084).

4.8. Заказчик при не уплате неустойки (штрафа, пеней) в добровольном порядке имеет право:

4.8.1. Самостоятельно обратиться с иском о взыскании на обеспечение исполнения контракта (предоставленного в виде внесения денежных средств) в случае если в контракте предусмотрен внесудебный порядок обращения с иском о взыскании на обеспечение. Для этого рекомендуется предусматривать в контракте следующее условие:

«В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по контракту и неуплаты или отказа от уплаты суммы штрафов (пеней, неустоек) в добровольном порядке в срок установленной заказчиком, заказчик имеет право самостоятельно во внесудебном порядке взыскать сумму неустойки из обеспечения исполнения контракта, предоставляемого поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в случае если такое обеспечение представлено в виде внесения денежных средств».

Заказчик вправе удержать сумму штрафов (пеней, неустоек) из обеспечения исполнения контракта, предоставленного в виде внесения денежных средств, в размере, равном размеру требований заказчика к контрагенту. Сумма денежных средств, превышающая указанный размер, подлежит возврату контрагенту в соответствии с требованиями, установленными частью 27 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ.

4.8.2. В случае если обеспечение исполнения контракта представлено в виде банковской гарантии, направить в банк, выдавшей гарантию, требование об уплате денежной суммы штрафов (пеней, неустоек) с указанием нарушения, допущенного контрагентом, расчета суммы штрафов (пеней, неустоек) и приложением подтверждающих документов в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации 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».

4.8.3. Удерживать неустойки (штрафы, пени) при оплате по контракту, в случае если в контракте предусмотрено соответствующее условие. Для этого рекомендуется предусматривать в контракте следующее условие:

«В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по контракту и неуплаты или отказа от уплаты суммы штрафов (пеней, неустоек) в добровольном порядке в срок установленной заказчиком, заказчик вправе осуществить оплату контракта путем выплаты поставщику (подрядчику, исполнителю) суммы, уменьшенной на сумму неустойки (пеней, штрафов), которая перечисляется заказчиком в установленном порядке в доход соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации».

Оплата по контракту осуществляется на основании акта приемки товара (выполненных работ, оказанных услуг), в котором указываются: сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного контракта; размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий взысканию; основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени); итоговая сумма, подлежащая оплате исполнителю по контракту (письмо ФАС России от 10.12.2015 № АЦ/70978/15).

4.9. При неурегулировании Сторонами вопроса об оплате неустоек (штрафов, пеней) в добровольном порядке или путем удержания сумм штрафов (пеней, неустоек) из обеспечения исполнения контракта, предоставленного в виде внесения денежных средств, или из оплаты по контракту (в случае не установления соответствующих положений в контракте), спор между Сторонами разрешается в судебном порядке.

Пример расчета пеней

Условие:

Предмет контракта – поставка товара

Цена контракта - 1 000 000,0 рублей

Дата заключения контракта - 01.11.2019

Срок исполнения по контракту - 01.12.2019 (в рассматриваемом случае в указанном сроке также учтены срок для поставки товара со стороны поставщика, и срок приемки товара со стороны заказчика (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 15.10.2019 № 305-ЭС19-12786 по делу № А40-236034/2018); в рассматриваемом случае срок исчисляется в календарных днях)

По состоянию на 01.12.2019 поставлено и принято товаров на общую сумму 500 000,0 рублей

Фактический срок исполнения - 20.12.2019 (акт приема-передачи товара – 20.12.2019, день поставки товара включается в период просрочки в соответствии со статьей 521 ГК РФ, согласно которой установленная законом или договором поставки неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в

пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором).

Просрочка составила 19 календарных дней

Ключевая ставка ЦБ РФ на дату уплаты пеней (т.е. по состоянию на 20.12.2019) - 6,25%

Расчет пеней:

$(1\ 000\ 000,0 - 500\ 000,0 \text{ рублей}) * 6,25\% / 300 * 19 = 1\ 979,17 \text{ рублей}$
