

Особенности заключения государственного или муниципального контракта на аукционе в электронной форме

Цуканов Олег Владимирович,

к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса НИУ «БелГУ»

Голубинский Александр Владимирович,

студент - магистрант НИУ «БелГУ» направление подготовки 40.04.01

Юриспруденция, программа «Гражданское право, семейное право, международное частное право»

Согласно ст. 527 ГК РФ государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Основным способом размещения заказа, является аукцион в электронной форме, который проводится на одной из пяти аккредитованных торговых площадках в информационно-телекоммуникационной сети Интернет. Таким образом, в схеме документооборота между заказчиком и подрядчиком появляется третья сторона. Как показывает практика работы электронных площадок, дополнительное звено в этих отношениях приводит к возникновению технических ошибок, препятствующих нормальному заключению контракта. Кроме того, при проведении аукциона в электронной форме контракт также является электронным. Переход с привычной простой письменной формы на электронный документ с применением электронно-цифровых подписей сторон вызывает сложности организационного, технического и иного характера. Совместное письмо Минэкономразвития России, ФАС России и Федерального казначейства от 19.04.2010. № 4736-АП/Д22/АЦ/7522/42-7.4-05/10.4-236 «О порядке проведения открытых аукционов в электронной форме, порядке заключения государственных

контрактов по результатам открытых аукционов в электронной форме, порядке осуществления контроля за операторами электронных площадок»¹ разъясняет ряд острых вопросов, возникающих при заключении государственных контрактов по результатам аукционов в электронной форме.

В первую очередь, в письме сделан акцент на том, что заказчики не вправе требовать от победителей аукционов в электронной форме подписания контракта в письменной форме. Оригинал контракта будет считаться электронный документ, подписанный электронными подписями сторон. Следовательно, подписание контракта в письменной форме не имеет никакого правового значения в отсутствие контракта, заключенного между сторонами на электронной площадке в форме электронного документа.

В связи с изложенным, на наш взгляд, в проекте контракта, размещаемом на официальном сайте в составе документации об открытом аукционе в электронной форме, традиционную фразу «настоящий контракт составлен в двух экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу, по одному для каждой из сторон», необходимо заменить на «контракт заключен в форме электронного документа и подписан сторонами с применением электронных подписей уполномоченных лиц сторон контракта».

Стороны не ограничены в своем праве, при наличии взаимного согласия, оформить и подписать контракт в письменной форме, указав на нем «копия». Заказчик и сам может изготовить копию, распечатав электронный документ и заверив его подписью уполномоченного лица. Важно заметить, что все документы по контракту, потребность в которых возникает в дальнейшем, включая акты выполненных работ, соглашения об изменении или расторжении контракта, составляются в письменной форме.

¹ Совместное письмо Минэкономразвития России и ФАС России и Федерального казначейства от 19.04.2010. № 4736-АП/Д22/АЦ/7522/42-7.4-05/10.4-236 «О порядке проведения открытых аукционов в электронной форме, порядке заключения государственных контрактов по результатам открытых аукционов в электронной форме, порядке осуществления контроля за операторами электронных площадок» - СПС «Консультант-Плюс»

Сроки заключения государственного (муниципального) контракта определены Законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о госзакупках) и Гражданским Кодексом РФ. Установленные сроки заключения контракта излагаются в документации о торгах или в извещении о проведении запроса котировок.

В части порядка исчисления сроков заключения контракта применяются положения Гражданского Кодекса РФ. В частности, согласно ст. 193 ГК РФ, если окончание срока приходится на выходной день, то днем окончания следует считать первый, следующий за ним рабочий день. Это означает, что если окончание срока направления заказчиком или победителем контракта на электронную площадку выпадает на субботу или воскресенье, они вправе это сделать до конца дня понедельника. В этом случае они не могут считаться уклонившимися или нарушившими срок заключения контракта. При этом на практике часто возникают проблемы в связи с тем, что такое исчисление сроков не в полной мере заложено в программное обеспечение электронных площадок. Однако Федеральная антимонопольная служба России, являясь уполномоченным федеральным органом по контролю в сфере размещения заказа, при рассмотрении жалоб поддерживает исчисление сроков согласно ГК РФ. Так, например, решением ФАС России от 07.12.2010. по делу № К-1432/10² жалоба победителя аукциона была признана обоснованной, а оператору электронной площадки было выдано предписание в связи с тем, что электронная площадка не продлила срок подписания контракта победителем с воскресенья 28.11.2010 на понедельник 29.11. 2010. Победитель обратился в ФАС России с жалобой на действия оператора, так как в понедельник возможность подписания контракта была заблокирована программным обеспечением электронной площадки.

² Решение ФАС России от 07.12.2010. по делу № К-1432/10 – СПС Консультант – Плюс

Условия государственного (муниципального) контракта, по сути, определены заказчиком, ведь проект контракта в составе документации об аукционе размещается на официальном сайте вместе с извещением о проведении торгов. Изменение текста и условий контракта при его заключении по общему правилу не допускается. Более того, согласно ст. 7.32. Кодекса об административных правонарушениях РФ, заключение контракта на выполнение работ для нужд заказчиков по результатам проведения торгов или проведения запроса котировок цен с нарушением объявленных условий торгов или запроса котировок цен, нарушение должностным лицом заказчика сроков заключения контракта на выполнение работ для нужд заказчиков, а равно уклонение должностного лица заказчика от заключения контракта на выполнение работ для нужд заказчиков влечет наложение административного штрафа на должностных лиц.³ После определения победителя, обязанность по заполнению проекта контракта (включение в него данных о победителе и предложенной им цены) лежит на заказчике.

Порядок и сроки заключения контракта по результатам открытого аукциона в электронной форме регулируются ст. 70 Закона о госзакупках. Датой заключения контракта считается день, в который оператор электронной площадки направил победителю контракт, подписанный электронными подписями обеих сторон.

Заказчик, заполнив проект контракта, передает его через оператора электронной площадки победителю аукциона. На это ему дается 5 дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона. При этом контракт передается без подписи лица, уполномоченного на подписание контракта от имени заказчика. Победитель рассматривает данный контракт, подписывает его электронной подписью и через оператора возвращает заказчику. Кроме того, вместе с контрактом победитель обязан

³ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (с изм. и доп. от 03.10.2016) – Собрание законодательства РФ, 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 1.

направить заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта (если такое обеспечение было определено в документации об аукционе). На все эти действия дается 5 дней с момента получения контракта. Если подрядчик не подписал контракт в установленный срок или направил ненадлежащее обеспечение исполнения контракта, он признается уклонившимся от заключения контракта со всеми негативными последствиями, предусмотренными Законом о госзакупках. Далее не ранее чем через десять дней с момента размещения на электронной площадке итогового протокола аукциона оператор передает его для подписания заказчику. Заказчик проверяет предоставленное победителем обеспечение исполнения контракта (если такое обеспечение было определено в документации об аукционе), подписывает контракт со своей стороны и не позднее истечения трех дней со дня получения контракта возвращает его оператору электронной площадки, который, в свою очередь, направляет его победителю. На стадии заключения контракта для аукционов в электронной форме предусмотрена возможность особой процедуры, которая не встречается при других способах размещения заказа – обмен протоколами разногласий между сторонами. Условия и сроки данной процедуры подробно регламентированы Законом о госзакупках.

Литература.

1. Конституция Российской Федерации - Собрание законодательства РФ. 2009. N 4. Ст. 445.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный закон РФ, 26.01.1996 г., N 14-ФЗ (с изм. и доп. от 03.07.2016 N 354-ФЗ) - Собрание законодательства РФ- 1996- N 5. -Ст. 410, 2016. -N 29.- Ст. 3582.
3. Бюджетный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон РФ, 31.07.1998 г., N 145-ФЗ – Собрание законодательства РФ - 09.01.2014- N 3.- ст. 285

4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон РФ, 30.12.2001г., N 195-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу 03.10.2016) – Собрание законодательства РФ- 07.01.2002- N 1 (ч. 1)- ст. 1.
5. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Федеральный закон РФ, от 05.04.2013г.№ 44-ФЗ - Российская газета 12 апреля 2013 года. № 6056 (80)
6. О порядке проведения открытых аукционов в электронной форме, порядке заключения государственных контрактов по результатам открытых аукционов в электронной форме, порядке осуществления контроля за операторами электронных площадок: Совместное письмо Минэкономразвития России и ФАС России и Федерального казначейства,19.04.2010г., № 4736-АП/Д22/АЦ/7522/42-7.4-05/10.4-236 - СПС «Консультант-Плюс»
- 7.Решение ФАС России от 07.12.2010. по делу № К-1432/10 – СПС Консультант – Плюс