

Отказ от заключения государственного (муниципального) контракта.

Итоговой стадией размещения государственного (муниципального) заказа является заключение государственного (муниципального) контракта. Однако в некоторых случаях, не смотря на успешную процедуру проведения торгов, такой контракт не заключается. Почему? В каких случаях? По чьей инициативе? На эти вопросы мы и попытаемся ответить.

Контракт может быть не заключен по инициативе, как заказчика, так и победителя торгов. Разберем каждый случай подробно.

Если контракт не заключается по инициативе заказчика, то данный случай носит название отказа от заключения контракта. В каких случаях возможен такой отказ? В соответствии с 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд (далее 94-ФЗ) заказчик обязан передать проект контракта для подписания победителю торгов, который возвращает его подписанным в срок не позднее чем через 20 дней (если иной срок не предусмотрен конкурсной, аукционной документацией или извещением о запросе котировок цен) с момента подписания комиссией итогового протокола. За нарушение сроков подписания контракта для должностного лица заказчика предусмотрена административная ответственность в КоАП РФ.

Исчерпывающий перечень причин, по которым заказчик отказывается от заключения контракта перечислен в ч.3 ст.9 94-ФЗ.

Заказчик обязан отказаться от заключения контракта, если получил информацию о:

- 1.проведении ликвидации победителя торгов или принятии арбитражным судом решения о признании лица банкротом и об открытии конкурсного производства;
- 2.приостановлении деятельности победителя в порядке, предусмотренном КоАП РФ;
- 3.предоставления победителем торгов заведомо ложных сведений, содержащихся в его заявке;
- 4.нахождения имущества победителя торгов под арестом, если балансовая стоимость арестованного имущества превышает 25% балансовой стоимости активов, за последний отчетный период;
5. наличия у победителя торгов задолженности по начисленным налогам и сборам и иным обязательным платежам в бюджеты и внебюджетные фонды за прошедший календарный год, если она превышает 25% балансовой стоимости его активов за прошедший год.

Порядок отказа от заключения контракта, следующий: заказчик, рассматривает документы, по вышеозначенным основаниям, и принимает решение в форме протокола, об отказе от заключения контракта. Подтверждающими документами могут являться:

По п.1. – публикация в СМИ информации о ликвидации победителя, сведения, полученные из налогового органа о ликвидации победителя торгов. Сведения из Арбитражного суда субъекта, где зарегистрирован победитель торгов, о признании его банкротом и об открытии конкурсного производства.

По п.2. – сведений из службы судебных приставов о факте приостановлении деятельности победителя в порядке, предусмотренном КоАП РФ.

По п.3. – результатов проверки сведений представленных победителем торгов в своей заявке. Например, проверка информации о введенных в эксплуатацию объектах капитального строительства, выданных лицензиях, наличии в реестре недобросовестных поставщиков в соответствии со ст. 11 94-ФЗ.

По п.4 – сведения из службы судебных приставов о факте нахождения имущества победителя торгов под арестом и его балансовой стоимости, и сведений из налогового органа о балансовой стоимости активов, за последний отчетный период;

По п.5 – сведения из налогового органа о наличии у победителя торгов задолженности по начисленным налогам и сборам и иным обязательным платежам в бюджеты и внебюджетные фонды за прошедший календарный год, если она превышает 25% балансовой стоимости его активов за прошедший год.

Возможно не заключение контракта в результате бездействия победителя торгов (уклонение от заключения контракта). Что же такое уклонение от заключения контракта? Очевидно это бездействие победителя торгов выражающиеся в неподписании переданного надлежащим образом проекта контракта в установленный законом срок. Как же можно установить такой факт? Подтверждением такого факта может быть три обстоятельства:

1. получение уведомления от победителя торгов, в котором он отказывается от заключения переданного ему проекта контракта;

2. неполучение в срок 20 дней (если иной срок не предусмотрен конкурсной, аукционной документацией или извещением о запросе котировок цен) с момента размещения на сайте итогового протокола, переданного в течение 3-х рабочих дней надлежащим образом проекта контракта.

3. получение от победителя торгов протокола разногласий к контракту, вместе с подписанным контрактом, по пунктам которые содержались в опубликованном проекте контракта, в конкурсной (аукционной) документации или заявке победителя торгов.

В любом из этих случаев речь идет об уклонении от заключения контракта. Что же касается протокола разногласий, то здесь следует четко квалифицировать случаи, когда речь идет об уклонении от заключения контракта, а когда о нарушениях заказчиком 94-ФЗ в части формирования проекта контракта.

В соответствии со ст. 9, 28 и 29 94-ФЗ контракт формируется путем включения в опубликованный (на сайте) проект контракта условий, во-первых из заявки победителя, во-вторых иных условий из конкурсной (аукционной)

документации. В этой части заказчик может нарушить данный порядок. Например: победитель торгов подал заявку на аукцион с товаром, являющимся эквивалентом запрошенному, победил в аукционе, а в контракт заказчик включил товар, который он запрашивал, а не тот который предложил победитель торгов (эквивалент). Или когда вдруг после проведения торгов в проекте контракта ответственность победителя торгов увеличивается по отношению к опубликованному ранее проекту контракта, а ответственность заказчика уменьшается. Или когда количество товара (объема работ) уменьшается по отношению к проведенным торгам.

Во всех этих случаях протокол разногласий по данным условиям будет законен, и квалифицировать его как уклонение от заключения контракта нельзя.

При установлении факта уклонения от заключения контракта порядок оформления факта следующий: заказчик рассматривает имеющиеся основания, по вышеозначенным пунктам, и принимает решение о признании факта уклонения победителя торгов от заключения контракта и направляет сведения об уклонившемся поставщике в федеральную антимонопольную службу.

В протоколе, составляемом заказчиком, об отказе от заключения контракта указывается дата, место и время его составления, сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения контракта и реквизиты документов этот факт подтверждающих.

С.В. Матковский,
начальник управления муниципального заказа администрации г. Кирова