



ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ



ПРОФЕССИОНАЛ ЗАКУПОК
Образовательный проект

ДОГОВОРЫ

Понятие и структура договора

ДОГОВОРЫ	<i>Лист/листов</i>
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	2 / 28

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) не регламентирует в полном объеме вопросы, связанные с заключением и исполнением договоров, заключаемых по результатам закупок. Нормативность существенных условий договора устанавливается Положением о закупке, с учетом требований действующего законодательства РФ, а также принципов Закона №223-ФЗ.

В соответствии со статьей 3 Закона №223-ФЗ заказчики при закупке товаров, работ, услуг руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Согласно пунктам 1, 3 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307 - 419 ГК РФ). В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (пункт 1 статьи 307 ГК РФ).

При этом пунктом 1 статьи 423 ГК РФ установлено, что возмездным договором является договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей.

В связи с изложенным, отношения, подпадающие под регулирование Закона №223-ФЗ, характеризуются возможностью удовлетворения потребностей заказчиков в необходимых им товарах, работах, услугах путем заключения возмездных договоров с поставщиками (исполнителями, подрядчиками).

При этом юридические лица самостоятельно соотносят возникающие правоотношения с соответствующими требованиями Закона №223-ФЗ, в том числе в целях определения необходимости его применения при совершении сделок, заключении договоров и соглашений, с

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	3 / 28

учетом содержания таких возникающих правоотношений¹.

Сторонами (контрагентами) договора заключенного в соответствии с Законом № 223-ФЗ выступают:

- заказчик;
- любое физическое или юридическое лицо, индивидуальный предприниматель.

В соответствии с нормами Закона №223-ФЗ заказчик вправе заключить по итогам конкурентной закупки с несколькими участниками такой закупки в порядке и в случаях, которые установлены заказчиком в Положении о закупке (ч.28. статьи 3.2).

Обратите внимание, что если в закупке участвовал коллективный участник (несколько юридических (физических) лиц, индивидуальных предпринимателей на стороне одного участника закупки), то заказчиком должен быть заключен один договор со всеми юридическими или физическими лицами, выступавшими на стороне победившего участника закупки. Подписание такого договора может осуществляться одним лицом, действующим от имени всех остальных лиц по доверенности (лидером коллективного участника) или на основании договора простого товарищества, совершенного в письменной форме².

Рассмотрим структуру и отдельные существенные условия договора. В соответствии с ч. 5.1 статьи 3 Закона №223-ФЗ договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком по результатам закупок, осуществляемых в соответствии с планом закупки (если сведения о таких закупках в обязательном порядке подлежат включению в план закупки согласно принятому в соответствии с частью 2 статьи 4 Закона №223-ФЗ порядку формирования этого плана), размещенным в единой информационной системе (если информация о таких закупках подлежит размещению в ЕИС), за исключением случаев возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций. Договор заключается по результатам установленных в Положении о закупке способов закупки в сроки и на условиях, регламентированных действующим законодательством РФ и непосредственно Положением о закупке.

Условия, определенные в договоре, носят обязательный характер: в случае спора между сторонами договора суд будет исходить из его условий как неопровержимых данных и, если они не противоречат закону, встанет на их защиту также, как и на охрану общегосударственных

¹ Письмо Минфина России от 02.06.2023 №28-05-10/51152

² Письмо МЭР России от 12.01.2017 №Д28и-1034

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	4 / 28

норм.

Исходя из этого, особую важность для заказчика приобретает разработка проекта договора, а также правильность заключения и исполнения договора.

Содержание и структура договора.

Структура договора – это совокупность его условий. В договорах, заключаемых по результатам конкурентных способов закупки, отражаются условия, предусмотренные извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается договор.

При осуществлении закупки по результатам неконкурентной закупки, в т.ч. у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в разделы и пункты договора включаются условия, согласованные сторонами в процессе его заключения.

Если перечисленные в статье 432 Гражданского Кодекса РФ (далее - ГК РФ) существенные условия отсутствуют или не соответствуют нормам действующего законодательства, договор может быть оспорен или признан в судебном порядке недействительным.

Рассмотрим примерную структуру договора и формулировки его существенных условий.

Структура договора может быть условно разделена на четыре части:

- 1) преамбулу;
- 2) существенные условия, включая предмет договора;
- 3) прочие условия;
- 4) реквизиты сторон.

Преамбула.

Разделы договора обычно располагаются в логической последовательности, начиная с вводной части **преамбулы** – включающей следующие элементы:

- наименование и номер договора;
- дату и место его заключения;
- наименование и условные обозначения сторон договора;
- точное указание должности, фамилии, отчества представителя сторон, подписывающего договор, наименование документа, подтверждающего его полномочия.

Наименование договора позволяет классифицировать документы заказчика для организации внутреннего документооборота и различного вида учета. Наименование договора должно быть

ДОГОВОРЫ	<i>Лист/листов</i>
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	5 / 28

лаконичным, но в тоже время отражать суть договорных отношений и не вводить в заблуждение заинтересованных лиц о фактическом содержании сделки.

Дату заключения договора следует отразить в его тексте. Если не установлено иное права и обязанности сторон договора начинают «работать» как правило, с даты его заключения.

Необходимо обратить внимание на следующий нюанс, если стороны подписывают договор в разное время, он считается заключенным с момента подписания его последней стороной. Дата заключения договора, указанная в преамбуле и дата его подписания сторонами договора (контрагентами), могут не совпадать.

Место заключения договора – это город или иной населенный пункт, который указывается в соответствии с местонахождением заказчика. В соответствии со статьей 444 ГК РФ, если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

Наименование сторон договора приводится в полном (фирменном) виде либо сокращенном, определенном учредительными документами каждой стороны, содержащей указание на ее организационно-правовую форму. Если в качестве стороны договора выступает физическое лицо, необходимо указать фамилию, имя, отчество без использования общепринятых сокращений (инициалов), так как в соответствии с требованиями ГК РФ гражданин должен приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственное имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Кроме этого, необходимо внести данные документа, удостоверяющего личность, и определить статус физического лица: гражданин Российской Федерации или иностранный гражданин, так как федеральными законами могут быть установлены дополнительные требования к оформлению договорных отношений с иностранными гражданами и лицами без гражданства.

Условное обозначение сторон договора (например, «Исполнитель», «Заказчик»; «Сторона 1», Сторона 2» и т.д.) позволяет избежать многократного повторения полного фирменного наименования сторон и облегчает восприятие текста договора. Применять условное обозначение сторон следует единообразно по всему тексту договора, во избежание появления мнимой третьей стороны.

Должности уполномоченных лиц нужно писать без сокращений, фамилии, имени, отчества также рекомендуется указывать полностью. Сведения о сторонах договора в преамбуле и в разделе «реквизиты сторон» должны совпадать.

Расшифровку используемых в тексте профессиональной лексики, многозначных терминов и двусмысленных определений необходимо конкретизировать и закрепить их содержание в рамках

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	6 / 28

заключаемого договора во избежание неверной интерпретации его положений заинтересованными третьими лицами либо при возникновении спора с контрагентом.

В преамбуле также следует отразить основание заключения договора (например, дата и номер протокола процедуры закупки).

Существенные условия договора.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ **существенные условия договора** - это условия о предмете договора, 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 соглашение³.

Одним из первых разделов договора, как правило, является **предмет договора**. Предмет договора - определяет вид сделки (поставка товара, выполнение работ, оказание услуг) и ее базисные условия (например, наименование товара, его количество, характеристика, ассортимент, технические параметры). Следует отметить, что термины «предмет договора» и «предмет закупки» не являются тождественными. Под предметом закупки подразумевается конкретный товар (работа, услуга). Предмет договора - более широкое понятие, которое может включать в себя также сопутствующие работы (услуги).

При разработке проекта договора обратите внимание, что при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, в договор при его заключении включается информация о стране происхождения товара. Следовательно, в проекте договора необходимо предусмотреть соответствующую формулировку.

В договоре обязательно должно содержаться условие определяющее качество закупаемых товаров (работ, услуг).

Качество - это обязательное требование к любому товару (работе, услуге), представляющее совокупность свойств и характеристик продукции, которые дают ей возможность удовлетворять обусловленные или предвиденные нужды потребителя. Заранее определенные нужды заказчика обуславливаются и фиксируются в договоре со ссылками на соответствующие стандарты, технические условия или другие нормативно-технические документы. Определенные нужды касаются таких показателей, как функциональная пригодность, эксплуатационная готовность, безопасность, ремонтпригодность, экологические факторы.

³ абз.2 п. 1 ст. 432 ГК РФ

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	7 / 28

В странах развитой рыночной экономики наибольшее распространение приобрело понимание содержания и составляющих категории качества, зафиксированное в специальном терминологическом стандарте Международной организации по стандартизации (ИСО).

В международной практике применяются различные способы определения качества товара:

- *по стандарту*, когда в договоре указывается номер, дата стандарта и организация, его разработавшая (пример – ГОСТ);
- *по техническим условиям (ТУ)* – применяется на машины и оборудование, когда стандарты на них отсутствуют, либо они производятся по индивидуальным заказам (уникальное, технически сложное, высокотехнологичное оборудование);
- *по спецификации*, прилагаемой к договору;
- *по образцу* – предлагается отбор двух или трех образцов, которые хранятся по одному у продавца, покупателя и нейтральной стороны (например, в Торговой палате в качестве эталонного образца на случай возникновения споров);
- *по описанию* – применяется для товаров, обладающих индивидуальными качествами (например, фруктов);
- *по предварительному осмотру* – предполагает предоставление покупателю права осмотра товара в установленные сроки и применяется, например, при продаже товара со склада;
- *по содержанию отдельных веществ в товаре* – применяется при закупке минерального сырья, руд, металлов, топлива. В договоре определяется в процентах минимально гарантированное содержание полезного вещества и максимально допустимое – примесей. При отклонении этих показателей в договоре предусматриваются бонификации, т.е. надбавки к цене за товар более высокого качества и рефакции, т.е. скидки с цены за поставку товара более низкого качества и их соответствующий размер.

Например, при закупке угля в случае поставки топлива более низкой калорийности и повышенной зольности можно предусмотреть пересчет количества такого товара.

Помимо перечисленных способов определения качества товара используется и ряд других, например, показатели запаха, цвета, размера и т.д. Для многих товаров могут одновременно предусматриваться несколько способов, взаимно дополняющих друг друга. При отсутствии в договоре указаний на качество товара подразумевается среднее качество данного товара в стране продавца или в стране происхождения товара.

К основным проблемам описания в договоре качества услуг можно отнести следующие:

- качество услуг сложно оценить количественно;

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	8 / 28

- затруднительно дать предварительную оценку показателей качества услуги;
- услуги не складываются, а оперативно получаются клиентом;
- услуги не имеют материального воплощения;
- качество услуги оценивается комплексно, т.е. сразу по всем показателям.

В стандарте РФ ГОСТ Р 52113–2014 «Услуги населению. Номенклатура показателей качества» установлена следующая номенклатура основных групп показателей качества по характеризующим ими свойствам услуг:

- 1) показатели назначения;
- 2) показатели безопасности;
- 3) показатели надежности;
- 4) показатели профессионального уровня персонала.

В стандарте указывается, что при оценке уровня качества услуг необходимо учитывать также экономические показатели, характеризующие стоимость услуги, затраты на ее разработку (предоставление).

Согласно ст. 721 ГК РФ **качество выполненной подрядчиком работы** должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования.

Таким образом, условие о качестве работы определяют свойства результата работы, а также те функции, для выполнения которых он должен быть пригоден.

Для надлежащего описания в условия о качестве закупаемых работ, рекомендуется определить:

- требования к качеству работы;
- свойства результата работы;
- целевое назначение результата работы.

Определенные требования к качеству работы могут быть установлены непосредственно в договоре или в приложении к нему. Требования к качеству выполняемых работ могут быть установлены в договоре с помощью ссылок на различные документы, например, национальные и международные стандарты, своды правил, стандарты организаций, технические регламенты, СанПиНы и т.д. Все это определяет некие рамки для подрядчика, за пределы которых он уже не вправе будет выйти в процессе выполнения работ.

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	9 / 28

На практике нередко возникают ситуации, когда для заказчика самым важным в результате выполненных работ являются его свойства. В этом случае целесообразно отразить в договоре, с какими свойствами, в конечном счете, должен быть результат выполненных работ. Здесь можно описать различные физические качества результата работы, его эксплуатационные показатели, характеристики надежности, безопасности, энергопотребления, и т.п. Эти свойства можно согласовать не только в самом договоре, но и во всевозможных приложениях к нему (схемы, эскизы, чертежи и т.д.). Допустимо даже предоставление подрядчику готового изделия в качестве образца результата работы с необходимыми свойствами.

В случае намерения заказчика использовать результаты работ по определенному назначению, рекомендуется также отразить это в договоре. Так как такая информация необходима для правильного выбора подрядчиком материалов и технологии выполнения работ. При наличии в договоре соответствующей формулировки подрядчик будет обязан обеспечить пригодность результата работы для согласованного с заказчиком использования. *Например, если заказчик планирует использовать отремонтированное помещение для размещения в нем прачечной, в договоре на выполнение ремонтных работ необходимо сделать на этом акцент, в том числе в части описания специфики материалов (влагостойкость, изоляционные свойства и т.д.).*

В разделе «Количество» указывается:

- единица измерения количества (меры веса, объема, площади и т.д.), система мер и весов, порядок установления количества (либо твердой фиксированной цифрой, либо в установленных пределах, либо делаются оговорки «+», «-», «%»);
- вес «нетто» (net weight) или «чистый легальный вес нетто» (legal net weight) - это вес товара за минусом упаковки; вес «брутто» (gross weight) – вес товара вместе с внутренней и внешней упаковкой; либо вес «брутто-за-нетто», который применяется при трех условиях: когда вес упаковки незначителен (не более 1-2 % от веса товара), когда товар не может следовать в пути без упаковки и когда цена упаковки не превышает цену такой же весовой единицы товара. В этом случае весом упаковки пренебрегают и вес «брутто» принимается за вес «нетто» (обычно в виде упаковки используют полиэтиленовые мешки, пакеты и пр.).

При закупке услуг раздел «Количество» включается в договор если закупаемая услуга будет оказываться неоднократно.

При закупке работ количество (объем выполненных работ) отражается в сметах, проектах, расчетах и пр., оформляемых, как правило, приложениями к договору.

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	10 / 28

Кроме требований к качеству и количеству в договоре могут содержаться условия о маркировке, упаковке, сохранности и т.д. Например:

«2.2.1. Поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе, который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства), отвечать требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, а также иным требованиям безопасности (санитарным нормам и правилам, государственным стандартам и т.п.), лицензирования, если такие требования предъявляются действующим законодательством Российской Федерации.

2.2.2. Товар должен иметь необходимые маркировки, наклейки и пломбы, если такие требования предъявляются действующим законодательством Российской Федерации или определяются в настоящем договоре на поставку товара.

2.2.3. Товар должен быть упакован способом, обеспечивающим его сохранность. Риск случайной гибели или случайного повреждения товара до его передачи заказчику лежит на Поставщике».

Кроме информации о количестве в извещении об осуществлении закупки, и в проекте договора должна содержаться информация о месте доставки товара (месте выполнения работы или оказания услуги). При формулировке данного условия необходимо избегать создания дискриминационных условий для участников закупки, приводящих к ограничению конкуренции и нарушению требований, установленных Федеральным законом от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Также в проекте договора в зависимости от предмета закупки должны быть указаны: срок поставки товара, сроки выполнения работ (оказания услуг) либо график поставки, оказания услуг (выполнения работ) и цена договора.

Цена – это существенное условие договора. Во избежание проблем при исполнении договора целесообразно указать, что:

- цена договора является твердой, определяется на весь срок его исполнения и может быть изменена только в случаях, указанных в договоре и, соответственно Положении о закупке;
- цена договора включает в себя все затраты, издержки и иные расходы, связанные с его исполнением, включая расходы по доставке, упаковке, а также расходы, связанные с уплатой налогов, сборов, пошлин и иных платежей, предусмотренных законодательством РФ и др.

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	11 / 28

В договор также включается обязательное условие **о порядке и сроках оплаты товаров (работ, услуг)**. Оплата по договору может осуществляться по факту поставки товара (выполнения работы, оказания услуги) в полном объеме, или путем авансовых платежей.

Прямого определения термина «аванс» в гражданском законодательстве Российской Федерации нет, но смысл данного понятия можно сформулировать из систематического толкования норм, регулирующих гражданские правоотношения. В частности, согласно пункту 3 статьи 380 ГК РФ всякая предварительно уплаченная сумма признается авансом, если по поводу этой суммы в письменном соглашении не имеется прямого указания о том, что таковая является задатком.

В отношении отдельных категорий заказчиков законодательно установлены требования по ограничению авансовых платежей. Так, автономные учреждения при заключении контрактов (договоров) о поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг, предусматривающих авансовые платежи обязаны соблюдать требования, определенные нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов РФ, муниципальными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения, для получателей средств соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации⁴.

По мнению Минфина России, требование об ограничении размеров авансов распространяется на все контракты (договоры), заключаемые автономными и бюджетными учреждениями, вне зависимости от источника их финансового обеспечения⁵.

Договором может быть установлена и поэтапная оплата, при условии установления частичной поставки товара, этапов выполнения работ, оказания услуг. При поэтапной оплате заказчик может также предусмотреть авансовый и окончательный платеж по каждому этапу или по обязательству в целом.

Порядок оплаты должен включать валюту платежа, срок и способ платежа, формы расчетов. Формулировка этих условий может быть следующей:

«3.1 Оплата надлежащим образом поставленного и переданного товара производится Заказчиком российскими рублями по безналичному расчету перечислением денежных средств на счет Поставщика платежным поручением в течение 7 (семи) рабочих дней с момента подписания Сторонами акта сдачи-приемки товара».

Порядок оплаты должен предусматривать специфику его заключения с физическим лицом.

Исходя из норм Закона №223-ФЗ стороной (контрагентом) договора могут выступать любое

⁴ Федеральный закон от 27.11.2017 № 347-ФЗ «О внесении изменений в статьи 2 и 11 Федерального закона "Об автономных учреждениях" и статью 30 Федерального закона "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений"

⁵ см. письмо Минфина России от 15 марта 2018 г. N 09-01-09/16085

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	12 / 28

физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки.

Если физическое лицо не имеет статуса ИП и не занимается частной практикой (то есть не является адвокатом, нотариусом и т. п.) заказчик становится по отношению к физлицу налоговым агентом (п. 1, 4 ст. 226 Налогового кодекса РФ) и, следовательно, обязан уменьшить его вознаграждение на сумму НДФЛ⁶.

Исключением является покупка имущества, так как согласно подпункту 1 пункта 1 статьи 228 Налогового кодекса РФ, если физлицо получило доход от продажи имущества, оно само обязано исчислить и уплатить налог.

Также заказчик не будет являться налоговым агентом по отношению к самозанятому лицу (плательщику налога на профессиональный доход).

Заказчик не знает, кто именно станет исполнителем договора, по результатам конкурентного способа закупки, следовательно, проект договора должен предусматривать варианты его заключения, как с юридическим, так и с физическим лицом, в частности порядок расчетов включать в себя следующий пункт:

«3.2. В случае если настоящий Договор заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, сумма, подлежащая уплате физическому лицу, уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой Договора».

В целях дополнительной защиты от недобросовестных поставщиков заказчик вправе включить в договор условие о его оплате за вычетом неустойки, по аналогии с позицией ФАС России, изложенной в отношении контрактов, заключаемых по Закону №44-ФЗ⁷.

Законом №223-ФЗ установлены следующие требования к срокам оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги.

В соответствии с ч. 5.3 статьи 3 срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством РФ, Правительством РФ в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

При установлении заказчиком сроков оплаты, отличных от сроков оплаты, предусмотренных

⁶ см. письмо Минфина России от 25 апреля 2011 г. № 03-04-05/3-292, письмо Минэкономразвития России от 30 сентября 2014 г. № Д28и-1889

⁷ письмо ФАС России от 10.12.2015 № АЦ/70978/15

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	13 / 28

частью 5.3 статьи 3, в положение о закупке включаются конкретные сроки оплаты и (или) порядок определения таких сроков, а также устанавливается перечень товаров, работ, услуг, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты.

Срок (сроки) оплаты указываются в рабочих или календарных днях либо указывается порядок его (их) определения, а указанный перечень формируется с использованием Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008) с обязательным заполнением разделов, классов и рекомендуемым заполнением подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ).

Исключением из возможности установления заказчиком в Положении о закупке иных сроков оплаты являются закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства (МСП). Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее -Положение) которым установлен срок оплаты не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договорам (отдельному этапу договора) заключаемым с субъектами МСП по результатам торгов и иных способов, в случае закупки:

- проводимой только для данной категории участников закупки (подпункт "б" пункта 4 Положения утвержденного Постановлением №1352);
- участниками которой могут быть любые лица, в том числе субъекты МСП;
- при проведении которой заказчик установил требование к поставщикам (подрядчикам, исполнителям) привлечь к исполнению договора субподрядчиков или соисполнителей из числа субъектов МСП.

В соответствии с разъяснениями ФАС России⁸ Положение не содержит оговорок о том, что требования пункта 14(3) Положения применяются исключительно в случае указания заказчиком в закупочной документации информации о проведении закупки в соответствии с подпунктом "а" пункта 4 Положения.

Таким образом, в случае заключения договора с субъектом малого и среднего предпринимательства по результатам осуществления закупки, участниками которой являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, срок оплаты

⁸ Письмо ФАС России от 05.07.2024 № 28/59120/24

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	14 / 28

поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания документа о приемке.

Срок заключения договора с МСП при осуществлении неконкурентной закупки в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 Положения должен составлять не более 20 дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством РФ для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Действия заказчиков, выраженные в нарушении срока оплаты по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства, независимо от способа проведения соответствующей закупочной процедуры образуют событие административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.30.4 КоАП РФ⁹.

Таким образом, в договоре **по результатам осуществления закупки, участниками которой являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках** целесообразно предусмотреть отлагательное условие, учитывающее особенности срока оплаты, в случае его заключения с субъектом малого и среднего предпринимательства.

Срок исполнения обязательств – существенное условие договора, определяющее лимиты времени, отведенные каждой из сторон для исполнения принятых обязательств.

Сроки исполнения обязательств могут быть установлены:

1. Указанием на точную дату (например, поставка товара должна быть осуществлена до 10 декабря 2024 г.);
2. Установлением периода времени в календарных или рабочих днях (например, поставка товара должна быть осуществлена в течение 10 календарных дней), но обязательным требованием является то, что должно быть указание от какого события, осуществляется отчет времени (например, поставка товара должна быть осуществлена в течение 10 календарных дней с момента подписания договора). Следует помнить, что в соответствии статьей 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало;

⁹ административный штраф на должностных лиц в размере от 30 до 50 тысяч рублей; на юр. лиц - от 50 до 100 тысяч рублей

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	15 / 28

3. Графиком поставки (этапов выполнения). При условии частичной поставки в договоре оговаривается график промежуточных поставок (этапов выполнения) и срок окончательной поставки;
4. Согласованным промежутком времени. Если в договоре предусмотрено условие о поставке товара (выполнении работ, оказании услуг) после поступления требования (заявки) заказчика (например, еженедельная поставка продуктов питания по предварительной заявке).

Если срок исполнения договора зависит от внешних факторов, то оговаривается возможный срок поставки (например, в договоре на поставку товара в районы Крайнего Севера с ограниченными сроками завоза грузов (продукции), перечень которых установлен Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2000 № 402, может быть указан срок поставки с момент открытия навигации).

Заказчик при определении в договоре срока исполнения обязательств должен исходить из:

- логистики запасов продукции, сроки поставки должны устанавливаться с учетом бесперебойности обеспечения необходимой продукцией, особенно жизненно важных товаров (лекарства, продукты питания, топливо);
- специфики объекта закупки (*например, обработка территории против энцефалитного клеща должна осуществляться в срок до наступления эпидемического сезона, поставка медицинского оборудования - до даты введения больницы в эксплуатацию и т.д.*);
- сезонности, т.е. зависимости от климатических условий (*например, благоустройство и озеленение территории не может осуществляться в зимний период, капитальный ремонт теплотрассы – в период отопительного сезона, и т.д.*).

В целом установленные заказчиком сроки должны быть разумными и не ограничивать конкуренцию.

Датой поставки товара (выполнения работ, оказания услуг) является дата подтверждающего документа, которым может быть товарная (транспортная) накладная, счет-фактура, акт сдачи-приемки, акт выполненных работ и др. Под датой оплаты понимается дата списания денежных средств с расчетного счета заказчика на счет поставщика (подрядчика, исполнителя).

Для упрощения текста договора заказчик может применять **терминологию базисных условий поставки ИНКОТЕРМС¹⁰**, представляющих собой стандартные условия договора купли-

¹⁰ от англ. International commerce terms – «Международные торговые термины»

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	16 / 28

продажи, которые регламентируют:

- распределение между продавцом и покупателем обязательств и транспортных расходов по доставке товара, то есть определение, какие расходы и до какого момента несет продавец, а какие и начиная с какого момента, покупатель;
- момент перехода с продавца на покупателя рисков повреждения, утраты или случайной гибели груза;
- дату и место поставки товара, то есть определение момента фактической передачи продавцом товара в распоряжение покупателя или его представителя.

Условия поставки Инкотермс не определяют переход право собственности на товар, не указывают цену за товар и способ оплаты или последствия нарушения договора. Таким образом, правила Инкотермс не заменяют договор купли-продажи, а лишь позволяют сократить его.

Преимуществом терминов ИНКОТЕРМС является однозначная трактовка их содержания в судах, в первую очередь - арбитражных, практически во всех странах, так как правила ИНКОТЕРМС позволяют избежать расхождения в интерпретации условий сделок купли-продажи.

Юридически ИНКОТЕРМС относятся к обычаям международной торговли и применяются, если на них сделана ссылка во внешнеторговом контракте. **Эти правила носят рекомендательный характер и их использование зависит от воли договаривающихся сторон.** Если в договоре и в ИНКОТЕРМС условия поставки трактуются по-разному, приоритет имеет толкование, изложенное в договоре.

Впервые правила ИНКОТЕРМС были приняты Международной торговой палатой в 1936 году. Изменения и поправки были сделаны в 1953, 1967, 1976 годах, а с 1980 года Инкотермс стал периодически пересматриваться каждые 10 лет, и обновлялся в 1990, 2000, 2010 годах. С 1 января 2020 года вступила в силу редакция – ИНКОТЕРМС 2020, отражающая перемены, произошедшие в международной торговле с 2010 года.

Каждое правило Инкотермс 2020 содержит два раздела по десять статей, в разделе «А» оговариваются обязанности продавца, а в разделе «В» - обязанности покупателя.

Рассмотрим пример формулировки условий поставки с применением ИНКОТЕРМС.

Формулировка в контракте с применением ИНКОТЕРМС 2020	Что это значит?
Поставка товара осуществляется на условиях СІР Москва в соответствии с ИНКОТЕРМС 2020	СІР (Carriage and Insurance Paid) - перевозка и страховка оплачена до ... Цена включает в себя стоимость перевозки (фрахта) до определенного места, при этом поставщик оплачивает страховку груза, то есть берет на себя все риски вплоть до поступления товара заказчику в оговоренном месте (в приведенном примере – г. Москва).

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	17 / 28

Обратите внимание, что новые правила Инкотермс 2020 не отменяют действие предыдущих редакций, при этом во избежание разногласий в толковании терминов следует четко указывать, какую редакцию правил используют стороны контракта – 1990, 2000, 2010 или 2020 года.

Права и обязанности сторон.

Существенной частью любого договора являются права и обязанности сторон. Данный раздел является обязательным для включения в договор и его разработке нужно уделить особое внимание. Неправильное определение прав и обязанностей контрагента или «размытость» формулировок может повлечь для заказчика проблемы при применении мер ответственности и защите своих интересов в суде.

По своей правовой природе обязательства по договору являются встречными, т.е. исполнение обязательства одной из сторон, обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

В соответствии со статьей 328 ГК РФ, в случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей не предоставленному исполнению.

При описании прав и обязанностей сторон, следует учитывать не только нормы ГК РФ, но и Федеральные законы и подзаконные акты, регламентирующие отдельные закупки. Так, в случае закупки услуг связи, обязательства сторон регулируются нормами Федерального закона «О связи» от 07.07.2003 № 126-ФЗ.

Порядки приемки товара, работы или услуги.

В проект договора включается обязательное условие о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным договором, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	18 / 28

В договоре оговариваются:

- место сдачи-приемки;
- дата и время;
- способы проверки по количеству и качеству;
- кем осуществляется сдача-проверка;
- документы, оформляемые по ее результатам.

В соответствии со статьей 513 ГК РФ порядок приемки товаров регламентируется законом, договором с поставщиком и соответствующими стандартами и правилами.

Заказчик может предусмотреть в проекте договора на поставку товара, пункт о приемке в соответствии с инструкциями Госарбитража при Совете Министров СССР, которые подробно регламентируют порядок приемки товаров:

- «О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству» (постановление от 15 июня 1965 г. № П-6 в ред. от 22.10.1997);
- «О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству» (постановление от 25 апреля 1966 г. № П-7 в ред. от 22.10.1997).

Обратите внимание, что согласно разъяснениям Высшего Арбитражного Суда РФ, вышеуказанные инструкции применяются только в случаях, когда это предусмотрено договором поставки (п. 14 постановления от 22 октября 1997 г. № 18).

Пример описания в договоре приемки услуг:

«4. СДАЧА-ПРИЕМКА ОКАЗАННЫХ УСЛУГ

4.1. ЗАКАЗЧИК ежемесячно осуществляет приемку Услуг по сопровождению программного продукта на соответствие Требованиям к составу и качеству Услуг, приведенным в Приложении №2 к настоящему Договору.

4.2. Сдача-приемка оказанных Услуг оформляется соответствующим актом сдачи-приемки услуг, в котором указываются наименование, перечень и объем оказанных Услуг.

По факту оказания Услуг ИСПОЛНИТЕЛЬ ежемесячно не позднее последнего числа отчетного месяца предоставляет для приемки Услуг ЗАКАЗЧИКУ одновременно со счетом на оплату /счетом-фактурой подписанный со своей стороны в двух экземплярах Акт сдачи-приемки услуг, оформленный по образцу, приведенному в Приложении №3 к настоящему Договору (далее-отчетная документация).

4.3. Приемка оказанных Услуг и оформление результатов приемки осуществляется

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	19 / 28

ЗАКАЗЧИКОМ в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня предоставления ИСПОЛНИТЕЛЕМ отчетной документации.

4.4. При приемке Услуг ЗАКАЗЧИК проверяет соответствие объема оказанной Услуги, качества и иных характеристик требованиям, установленным в Договоре и Приложении №2 к настоящему Договору. Для проверки соответствия оказанных Услуг условиям Договора ЗАКАЗЧИК вправе провести экспертизу.

4.5. По итогам приемки Услуг представленный ИСПОЛНИТЕЛЕМ акт сдачи-приемки оказанных услуг подписывается ЗАКАЗЧИКОМ и в день окончания приемки один экземпляр подписанного ЗАКАЗЧИКОМ акта сдачи-приемки оказанных услуг направляется ИСПОЛНИТЕЛЮ либо в те же сроки ЗАКАЗЧИКОМ направляется в письменной форме мотивированный отказ от приемки Услуг с указанием срока устранения дефектов (недостатков), или иных несоответствий оказанных Услуг условиям настоящего Договора. Максимальный срок устранения недостатков не должен превышать 30 рабочих дней. Устранение дефектов (недостатков) и иных несоответствий осуществляется ИСПОЛНИТЕЛЕМ за собственный счет.

4.6. После устранения замечаний, указанных в мотивированном отказе от приемки Услуг, ЗАКАЗЧИК осуществляет приемку Услуг и подписывает акт сдачи-приемки оказанных услуг в порядке и сроки, предусмотренные настоящим разделом.

4.7. Документом, подтверждающим факт принятия ЗАКАЗЧИКОМ оказанных ИСПОЛНИТЕЛЕМ Услуг, является подписанный Сторонами акта сдачи–приемки оказанных услуг.

4.8. Подписанный Сторонами акт сдачи-приемки оказанных услуг является основанием для оплаты ИСПОЛНИТЕЛЮ оказанных им Услуг».

Гарантийные обязательства.

В договоре целесообразно предусмотреть требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости.

В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар.

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	20 / 28

В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром.

Ответственность сторон.

Нарушение обязательств по договору всегда приводит к ущемлению интересов добросовестного контрагента и в случае нарушений последствия, как правило, всегда негативно сказываются на финансово-хозяйственной деятельности заказчика.

В любом договоре должна быть предусмотрена двухсторонняя ответственность. С этой целью в проект договора включаются обязательные условия об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, как в отношении заказчика, так и поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с нормами ГК РФ мерой ответственности по договорам является неустойка.

В случае если неисполнение или ненадлежащее исполнение должником договора повлекло его досрочное прекращение, и кредитор заключил взамен его аналогичный договор, кредитор вправе потребовать от должника возмещения убытков в виде разницы между ценой, установленной в прекращенном договоре, и ценой на сопоставимые товары, работы или услуги по условиям договора, заключенного взамен прекращенного договора¹¹.

По своей правовой природе неустойка носит компенсационный характер, является средством обеспечения исполнения требований и направлена на восстановление прав стороны договора. Специфика неустойки заключается в том, что для ее применения достаточно самого факта наличия недобросовестного поведения контрагента, который нарушает условия договора, поскольку кредитор освобождается законом от обязанности доказывать причиненные подобным недобросовестным поведением должника убытки. Неустойка выражается в денежной форме в виде пеней и штрафов, размер и порядок применения должен быть определен непосредственно в договоре, а также Положении о закупке.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных договором. Размер штрафа устанавливается в договоре в виде фиксированной суммы или процента, в зависимости от порядка, установленного в

¹¹ ч. 1 статьи 393.1 ГК РФ

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	21 / 28

Положении о закупке.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. Порядок расчета пеней также необходимо закрепить в Положении о закупке.

Сторона договора освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного договором, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Срок действия договора.

В соответствии со статьей 190 ГК РФ, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Необходимо понимать отличия между «сроком исполнения обязательств по договору» и «сроком действия договора» и правильно устанавливать эти условия в договоре.

Срок исполнения договора – это промежуток времени, в течение которого происходит взаимодействие между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и заказчиком по исполнению договора, тогда как срок действия договора – это период, в течение которого существуют права и обязанности заказчика и контрагента по Договору.

Таким образом, срок действия договора - это **конкретная дата**, до наступления которой стороны должны исполнить свои обязательства в полном объеме. При этом в соответствии со статьей 425 ГК РФ окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

Исходя из административной практики, контролеры считают:

- правомерным установление срока исполнения обязательства по договору короче срока действия договора, так как указанные сроки являются различными¹²;
- неправомерным установление срока исполнения обязательств контрагентом, окончание которого равно сроку исполнения договора¹³.

Что касается изменения срока, то, по мнению Минэкономразвития России, продление срока договора, заключенного в соответствии с Законом № 223-ФЗ не противоречит нормам Закона №223-

¹² Решение Красноярское УФАС от 20.03.2024 (закупка №0119200000124003150)

¹³ Решение УФАС по Липецкой области от 04.04.2024 (закупка № 0846600002124000198)

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	22 / 28

ФЗ, если в таком договоре предусмотрено право пролонгации и при этом в случае пролонгации не изменяются существенные условия договора (за исключением объема, цены закупаемых товаров, работ, услуг и сроков исполнения договора). При этом заказчику необходимо внести изменения в договор в части сроков его исполнения и разместить информацию о продлении срока действия договора в единой информационной системе в течение 10 дней со дня внесения таких изменений в договор.¹⁴

В соответствии с ГК РФ законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Порядок изменения и расторжения договора.

В данном разделе проекта договора рекомендуется указывать и о возможности (или невозможности) изменения его условий.

В этом разделе может содержаться и условие об одностороннем отказе от исполнения договора, а также установлен порядок такого отказа.

В проект договора включается перечень случаев такого отказа от его исполнения, являющихся основаниями, предусмотренными ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, в том числе:

- отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ);
- существенное нарушение поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустраняемых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков (пункт 2 статьи 475 ГК РФ);
- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 ГК РФ);
- неоднократное нарушение поставщиком сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ);
- отступление подрядчика, исполнителя в работе, услуге от условий договора или иные

¹⁴ письмо от 13 декабря 2016 г. № ОГ-Д28-14221

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	23 / 28

недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустраняемыми (пункт 3 статьи 723 ГК РФ).

Обеспечение исполнения договора.

В соответствии со статьей 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Следует отметить, что необходимость установления условия об обеспечении договора, форма обеспечения, размер, срок, условия предоставления и возврата такого обеспечения Законом №223-ФЗ не регламентированы, поэтому определяются заказчиком самостоятельно, за исключением закупок с предоставлением преференций субъектам малого и среднего предпринимательства.

Примерная формулировка раздела:

«5. Обеспечение исполнения Договора.

5.1. Обеспечение исполнения настоящего Договора составляет ____%____ рублей, предоставлено в форме _____ и включает в себя все обязательства Исполнителя по настоящему Договору.

5.2. В случае внесения денежных средств, в качестве обеспечения исполнения Договора, указанные средства возвращаются Исполнителю ЗАКАЗЧИКОМ при условии надлежащего исполнения всех своих обязательств по настоящему Договору, в течение 5 дней со дня подписания сторонами акта приемки товара. Денежные средства возвращаются на банковский счет Исполнителя, указанный в реквизитах настоящего Договора».

При осуществлении закупок с предоставлением преференций субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии с Постановлением Правительства РФ №1352 размер обеспечения исполнения договора:

- а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;
- б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

Порядок разрешения споров.

В данном разделе целесообразно предусмотреть, что возникающие из договора споры,

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	24 / 28

рассматриваются в арбитражном суде субъекта Российской Федерации по месту нахождения заказчика, так как в противном случае споры будут рассматриваться по месту нахождения ответчика.

Также в этом разделе необходимо предусмотреть претензионный (досудебный) порядок разрешения споров. В соответствии с Федеральным законом от 2 марта 2016 года № 47-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации», предусматривающий определенные изменения в арбитражном процессе с 1 июня 2016 года обратиться в арбитражный суд можно только по истечении 30 календарных дней со дня направления претензии другой стороне спора, при этом иной срок и (или) порядок могут быть установлены в законе или договоре (см. подробно в лекции 2 к данному разделу).

Пример оформления:

«6. ПОРЯДОК РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

6.1. При возникновении споров по вопросам, предусмотренным настоящим Договором или в связи с ним, Стороны будут принимать все меры к разрешению их путем переговоров между собой, со сроком рассмотрения уведомлений и претензий не более 10 (десяти) рабочих дней с даты их получения.

6.2. При наличии неурегулированного спора о качестве Услуг, любая Сторона вправе за свой счет назначить соответствующую экспертизу и/или иное необходимое исследование их свойств.

6.3. В случае невозможности разрешения Сторонами указанных споров путем переговоров, они должны разрешаться в установленном порядке в Арбитражном суде Амурской области в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Что касается права заказчика включать в проект договора положения об урегулировании споров, вытекающих из Закона № 223-ФЗ, через третейский суд, то позиция федеральных ведомств по данному вопросу однозначная.

Согласно письму Минфина России от 29.12.2022 24-02-05/129773, заказчик вправе включить условие о передаче спора в третейский суд при наличии арбитражного соглашения сторон.

Как указано в письме ФАС России от 07.04.2023 № МШ/26277/23 «О третейской оговорке в договорах, заключаемых по результатам конкурентной закупки в соответствии с Законом о закупках» при размещении проекта договора в составе извещения о конкурентной закупке, проводимой по правилам, установленным Законом о закупках, заказчик вправе включить в проект договора условие о возможности передачи спора заинтересованной стороной в третейский суд только при одновременном наличии альтернативного условия о возможности рассмотрения такого

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	25 / 28

спора арбитражным судом.

Аналогичная позиция также изложена в письме ФАС России от 28.07.2023 № АК/60361/23¹⁵.

По мнению суда¹⁶ при подготовке проекта договора заказчик должен следовать нормам Гражданского кодекса РФ, предусматривающим возможность рассмотрения споров как в арбитражных, так и в третейских судах. Включение в договор безальтернативного условия о способах разрешения конфликтов только в третейских судах неправомерно.

Обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор).

Необходимость отражения в тексте договора условий о форс-мажоре обусловлена тем, что форс-мажор (при его подтверждении) освобождает сторону от несения ответственности за частичное, либо полное неисполнение своих обязательств по договору.

Прежде чем перейти к нюансам оформления данного условия в проекте договора, необходимо отметить, что определение «форс-мажор» в российском законодательстве отсутствует. По отношению к договорам ГК РФ используется определение «обстоятельства непреодолимой силы». В п.3 ст. 401 ГК РФ установлено, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

На практике распространен подход, связанный с отождествлением понятий «форс-мажор» и «непреодолимая сила».

Полного и исчерпывающего перечня ситуаций, которые можно отнести к форс-мажорным не существует. В проекте договора заказчику целесообразно, исходя из собственного опыта в определенной сфере деятельности, указать, прежде всего, ситуации и события, которые могут произойти (наступить) с большей долей вероятности. При формировании перечня следует также учитывать нормы и ограничения ГК РФ, Налогового Кодекса РФ и отдельные нормативные правовые акты, регламентирующие действия в условиях обстоятельств непреодолимой силы. Так, в соответствии с ГК РФ к обстоятельствам непреодолимой силы не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Таким образом, в договоре следует подробно и четко указать, какие именно события стороны

¹⁵ Решение Московского УФАС от 18.08.2023 по делу № 077/07/00-10357/2023

¹⁶ Постановление 9 ААС от 06.02.2024 №09АП-91727/2023 по делу №А40-206813/2023

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	26 / 28

считают форс-мажорными или освобождающими от ответственности с учетом требований действующего законодательства и тенденций правоприменительной практики. Это поможет избежать проблем, злоупотреблений и разногласий между сторонами договора в случае возникновения форс-мажорных обстоятельств.

Однако не следует допускать и другую крайность, а именно описывать в данном разделе максимальное количество обстоятельств непреодолимой силы, в том числе и тех, которые вряд ли могут произойти. К примеру, если место выполнения работ находится вдали от горных массивов, то указание в качестве форс-мажорного обстоятельства «сход снежной лавины» явно будет излишним.

Порядок действия сторон в случае наступления форс-мажора законодательно не определен и устанавливается непосредственно в договоре.

Как правило, указывается, что сторона, подвергшаяся обстоятельству непреодолимой силы, обязана уведомить об этом другую сторону в письменной форме. При этом следует предусмотреть способ такого уведомления, например, факсимильной связью или заказным письмом.

Целесообразно включить условие, что уведомление должно содержать указание на предполагаемую продолжительность обстоятельства непреодолимой силы, характер его влияния на исполнение договора, а также определить сроки предоставления документов, подтверждающих факты и обстоятельства возникновения форс-мажора.

Также целесообразно указать какие последствия наступают в случае, если уведомление отсутствовало или поступило несвоевременно.

Что касается отражения в договоре последствий, наступивших после возникновения форс-мажорных обстоятельств, то данное условие зависит, как правило, от ситуации. Форс-мажор в зависимости от характера может быть:

- временным, когда дата его наступления фиксирована и имеется четкий срок окончания;
- постоянным, когда обстоятельства непреодолимой силы действуют неограниченное время и невозможно предсказать, когда они закончатся.

В зависимости от характера форс-мажора в условиях договора может быть предусмотрено: продление срока исполнения обязательств на время действия обстоятельств непреодолимой силы, полное или частичное освобождение от ответственности, прекращение договорных отношений и др.

Реквизиты сторон.

Раздел содержит юридические адреса, банковские реквизиты и подписи сторон.

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	27 / 28

Обратите внимание, что подписывает договор лицо, указанное в преамбуле договора. От имени заказчика подписывать договор имеет право только орган, определенный учредительным документом заказчика (как правило - руководитель), либо иное уполномоченное приказом или иным официальным документом лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени юридического лица.

Если право подписания договора передано иному лицу, то в преамбуле необходимо указать данные такого лица и реквизиты доверенности, на основании которой это лицо действует.

Какие последствия могут наступить, если договор подписан неуполномоченным (известным) лицом? К примеру, суд на основании пункта 1 статьи 183 Гражданского кодекса РФ может признать договор подряда между подрядчиком и заказчиком незаключенным. В случае если договор подписан неустановленным лицом, то суд может признать такой договор недействительным. Президиум ВАС РФ при рассмотрении одного из дел указал: «...договор, заключенный неустановленным лицом, не отвечает требованиям закона, поэтому является ничтожным согласно статье 168 Гражданского кодекса независимо от признания его таковым судом»¹⁷

Помимо вышеперечисленных разделов в договор могут быть включены:

1. Условие о конфиденциальности;
2. Порядок оповещения, контактные данные, если оперативность связи с контрагентом имеет для заказчика существенное значение;
3. Иные дополнительные условия.

Кроме пунктов и разделов договор может содержать различного вида приложения (графики, спецификации, сметы, расчеты и т.д.).

При оформлении приложений необходимо соблюдать следующие правила:

- если в тексте договора есть ссылка на приложение, то оно непременно должно быть;
- следует четко указать, к какому именно договору они относятся. Например, «Приложение к договору ... (наименование, номер (если есть), дата);

Следует отметить, что только при надлежащем оформлении приложение становится неотъемлемой частью договора.

¹⁷ постановление от 6 ноября 2012 г. № 8728/12

ДОГОВОРЫ	Лист/листов
ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ДОГОВОРА	28 / 28

Дополнительные соглашения.

Закон о закупках не ограничивает возможность внесения изменений в договоры, заключаемые в соответствии с этим Законом, и не ставит такое право в зависимость от содержания положения о закупке.

Внесение в договор изменений, даже если такая возможность прямо не предусмотрена положением о закупке, само по себе не может рассматриваться как нарушение¹⁸.

Рассмотрим ситуацию, когда к договору необходимо оформить дополнительное соглашение.

Преамбулу дополнительного соглашения следует оформлять по аналогии с договором, заменив слова «заключили настоящий Договор» словами «заключили настоящее дополнительное соглашение».

В тексте дополнительного соглашения чаще всего используются формулировки:

- «Изложить пункт... договора в следующей редакции:

«__ . _____» (указываете новую редакцию этого пункта);

- «Пункт ____ (в пункте ____ слова «__») из текста договора исключить»;

- «Дополнить раздел ____ договора пунктом ____ следующего содержания:

«__ . _____».

При оформлении дополнительного соглашения не забывайте указать срок его действия, а также надлежащим образом его подписать и скрепить печатями сторон.

В целом в тексте проекта договора не должно быть взаимоисключающих условий, а также формулировок, допускающих противоречивое или двоякое толкование.

Условия договора должны строго соответствовать нормам действующего законодательства РФ.

Интересы сторон должны быть юридически защищены, а обязанности - обеспечены ответственностью.

¹⁸ Определение Верховного Суда РФ от 12.09.2025 №305-ЭС25-6750 по делу №А40-129958/2024