**Методические рекомендации по определению ответственности сторон в государственном (муниципальном) контракте**

Ответственность сторон в контракте указывается в виде штрафов
и пеней.

Разница между ними:

- Штрафы: ненадлежащее исполнение или неисполнение контракта.

- Пени: за просрочку исполнения обязательств по контракту, в том числе гарантийных.

Случаи, когда стороны платят штраф, а когда пени, перечислены
в частях 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Заказчики и поставщики платят штраф за каждый факт нарушения. Общая сумма штрафов для заказчика и поставщика не может превышать цену контракта. Это указано в пунктах 11 и 12 Правил, которые утверждены постановлением Правительства РФ от 30.08.2017г. № 1042 (далее – Постановление № 1042).

**Раздел I.**

**Как указать условие о неустойке в контракте**

В проекте контракта заказчикам рекомендуется детально расписывать условия о неустойке, не ограничиваться абстрактными формулировками
с отсылкой к Постановлению № 1042.

Необходимо указать все виды штрафов в проекте контракта, в том числе штрафы за ненадлежащее исполнение и неисполнение контракта, штрафы
за непривлечение СМП и СОНКО и несамостоятельное выполнение работ.

Рекомендуется в проекте контракта перечислить все размеры штрафов, установленные Постановлением № 1042 для каждого порогового значения цены контракта. Это безрисковый подход и связан с тем, что
в ходе исполнения контракта его цена может изменяться в случаях
и размерах, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Условия о пенях в проекте контракта в отношении поставщика излагаются в соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Условия о пенях в проекте контракта в отношении заказчика излагаются в соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Рекомендуется расписать случаи, при которых наступает ответственность по контракту, в дальнейшем это облегчит контроль
за исполнением контракта и претензионную работу.

Рекомендуется конкретизировать в проекте контракта, что будет являться неисполнением контракта, а что - ненадлежащим исполнением контракта.

Также рекомендуется указывать, с какой даты или от какого события начинается отсчет просрочки по контракту.

*Пример формулировки условия о моменте начала просрочки
по контракту:*

*Ответственность за просрочку поставки партии товара наступает по истечении 7 (семи) календарных дней с даты получения заявки заказчика, если от поставщика не будет получено уведомление о готовности отгрузить товар.*

При закупке у единственного поставщика в некоторых случаях допустимо не применять требования о законных неустойках.

Рекомендуется заказчику все же предусмотреть в контракте условия
о договорной неустойке, так как в последующем при возникновении споров
 с заказчика смогут взыскать более крупную сумму в судебном порядке, чем заказчик запланировал (часть 15 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Если проектом контракта предусмотрены этапы исполнения, сумма штрафа рассчитывается как процент от цены этапа исполнения контракта (пункт 2 Постановления № 1042).

**Раздел II.**

**Неустойка для заказчиков по Закону о контрактной системе**

В отношении заказчика нужно установить штраф и пени.

Размеры штрафов для заказчика предусмотрены Постановлением
№ 1042.

Размеры пеней для заказчика предусмотрены частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

**Несвоевременное исполнение обязательств по контракту**

Это нарушение сроков по контракту, чаще всего сроков оплаты, передачи материалов, документов по контракту.

За такие нарушения предусмотрены пени в размере 1/300 ключевой ставки Банка России от не уплаченной в срок суммы (часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Порядок определения размера пени установлен частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Данной нормой не предусмотрена возможность включить
в контракт иной порядок определения размера пени.

Вместе с тем, если объектом закупки является электро-, водо-, тепло-
и газоснабжение, то размер пени будет отличаться от установленного в части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ № 3 (2016).

**Неисполнение обязательств по контракту**

За неисполнение обязательств по контракту предусмотрен штраф (пункт 9 Постановления № 1042).

Размер штрафа зависит от цены контракта.

|  |  |
| --- | --- |
| Цена контракта | Размер штрафа |
| до 3 000 000,00 руб. | 1 000,00 руб. |
| от 3 000 000,01 до 50 000 000,00 руб. | 5 000,00 руб. |
| от 50 000 000,01 до 100 000 000,00 руб. | 10 000,00 руб. |
| от 100 000 000,01 руб. и выше | 100 000,00 руб. |

Если законодательством установлен иной размер штрафа, то
он включается в контракт (пункт 13 Постановления № 1042).

**Ненадлежащее исполнение обязательств по контракту**

Исходя из положений части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту (кроме просрочки их исполнения) предусмотрен штраф в соответствии с Постановлением № 1042.

Однако в Постановлении № 1042 размер такого штрафа
не установлен, есть только штраф за неисполнение обязательств (пункт 9 Постановления № 1042).

Считаем, что за ненадлежащее исполнение обязательств
по контракту следует установить такой же [штраф](#P48), как за неисполнение обязательств.

Если величину штрафа не указать, есть риск, что такое условие признают несогласованным, а действия квалифицируют как нарушающие правила статьи 34 Закона о контрактной системе.

В суде можно столкнуться с ситуацией, когда неустойка будет взыскана в гораздо большей сумме, чем могло быть установлено контрактом.

**Раздел III.**

**Неустойка для исполнителей по Закону о контрактной системе**

Неустойка исполнителя устанавливается в виде штрафа и пеней.

Размеры штрафов предусмотрены Постановлением № 1042, размеры пеней - частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Если законодательством РФ установлена иная неустойка (штраф, пеня), то в проект контракта нужно включить соответствующее условие о неустойке (часть 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункт 13 Постановления
№ 1042).

**Несвоевременное исполнение обязательств по контракту**

Это нарушение сроков.

За такое нарушение предусмотрены пени в размере 1/300 ключевой ставки ЦБ РФ, действующей на дату уплаты, от цены не выполненного в срок обязательства за каждый день просрочки (часть 7 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Если контракт дорогостоящий, по которому исполнитель должен отчитываться о субподряде объемом больше 10%, то установите пени
за просрочку такого отчета в размере 1/300 ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации, действующей на дату уплаты, от цены договора субподряда (часть 23, 24 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Если объектом закупки являются, например, услуги страхованияОСАГО, то в таких контрактах есть дополнительные пени (часть 21 статьи 12 Закона об ОСАГО):

- 1% от суммы страхового возмещения за каждый день просрочки при несвоевременной выплате или пропуске срока выдачи направления
на ремонт;

- 0,05% от установленной законом страховой суммы по виду вреда
за каждый день просрочки направления отказа в возмещении.

**Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (стоимостных обязательств)**

За такие нарушения предусмотрен штраф, размер которого зависит от цены контракта (пункт 3 Постановления № 1042).

|  |  |
| --- | --- |
| Цена контракта (этапа) | Размер штрафа |
| до 3 000 000,00 руб. | 10% от цены контракта (этапа) |
| от 3 000 000,01 до 50 000 000,00 руб. | 5% от цены контракта (этапа) |
| от 50 000 000,01 до 100 000 000,00 руб. | 1% от цены контракта (этапа) |
| от 100 000 000,01 до 500 000 000,00 руб. | 0,5% от цены контракта (этапа) |
| от 500 000 000,01 до 1 000 000 000,00 руб. | 0,4% от цены контракта (этапа) |
| от 1 000 000 000,01 до 2 000 000 000,00 руб. | 0,3% от цены контракта (этапа) |
| от 2 000 000 000,01 до 5 000 000 000,00 руб. | 0,25% от цены контракта (этапа) |
| от 5 000 000 000,01 до 10 000 000 000,00 руб. | 0,2% от цены контракта (этапа) |
| от 10 000 000 000,01 руб. и выше | 0,1% от цены контракта (этапа) |

Если контракт заключен по итогам закупок среди СМП и СОНКО,
то размер штрафа меньше. Он составляет 1% от цены контракта (этапа), но не более 5 000 руб. и не менее 1 000 руб. (пункт 4 Постановления № 1042).

Если контракт заключен с победителем закупки, предложившим наиболее высокую цену за право заключить контракт (аукцион на повышение), размер штрафа определяется либо исходя из НМЦК, либо исходя из цены контракта, превышающей НМЦК (пункт 5 Постановления
№ 1042).

|  |
| --- |
| Если цена контракта не превышает НМЦК |
| Цена контракта | Размер штрафа |
| до 3 000 000,00 руб. | 10% от НМЦК |
| от 3 000 000,01 до 50 000 000,00 руб. | 5% от НМЦК |
| от 50 000 000,01 до 100 000 000,00 руб. | 1% от НМЦК |

|  |
| --- |
| Если цена контракта превышает НМЦК |
| Цена контракта | Размер штрафа |
| до 3 000 000,00 руб. | 10% от цены контракта |
| от 3 000 000,01 до 50 000 000,00 руб. | 5% от цены контракта |
| от 50 000 000,01 до 100 000 000,00 руб. | 1% от цены контракта |

Если проводится закупка, при которой невозможно определить количество поставляемых товаров (объем выполняемых работ, оказываемых услуг), положения, касающиеся применения НМЦК, применяются
к максимальному значению цены контракта (часть 24 статьи 22 Закона
о контрактной системе).

Предполагается, что размер штрафа, предусмотренный пунктом 5 Постановления № 1042, также должен указываться в процентах
от максимального значения цены контракта.

За несамостоятельное выполнение строительного контракта установите штраф в размере 5% от стоимости тех работ, которые подрядчик должен выполнить самостоятельно (пункт 7 Постановления № 1042).

За несоблюдение требований о привлечении субподрядчиков из числа СМП и СОНКО установите штраф в размере 5% от объема такого привлечения, указанного в контракте (пункт 8 Постановления № 1042).

**Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, которые не имеют стоимостного обязательства по контракту (нестоимостные обязательства)**

Такие штрафы можно установить, например, за непредоставление счета-фактуры, какого-либо отчета или иных документов.

За это предусмотрен штраф, размер которого зависит от цены контракта (пункт 6 Постановления № 1042).

|  |  |
| --- | --- |
| Цена контракта | Размер штрафа |
| до 3 000 000,00 руб. | 1 000,00 руб. |
| от 3 000 000,01 до 50 000 000,00 руб. | 5 000,00 руб. |
| от 50 000 000,01 до 100 000 000,00 руб. | 10 000,00 руб. |
| от 100 000 000,01 руб. и выше | 100 000,00 руб. |

**Блок-схема определения ответственности сторон по контракту**

Пени

Штраф

Пени

неустойка

неустойка

Поставщик

Заказчик

Штраф

Части 7, 23, 24 статьи 34 Закона о контрактной системе:

Несвоевременное исполнение обязательств
по контракту

Часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе:

Неисполнение обязательств по контракту в срок

Постановление № 1042:

1) Неисполнение обязательств по контракту;

2) Ненадлежащее исполнение обязательств по контракту

Постановление № 1042:

1) Неисполнение или ненадлежащее исполнение стоимостных обязательств по контракту;

2) Несоблюдение требований о привлечении к выполнению работ по контракту субподрядчиков из числа СМП и СОНКО;

3) Несамостоятельное выполнение строительных работ по контракту;

4) Неисполнение или ненадлежащее исполнение нестоимостных обязательств по контракту