

<...>

ПРАВОВОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Настоящее заключение составлено в рамках договора возмездного оказания услуг № _____ на проведение правовой экспертизы возможности заключения дополнительного соглашения о поставке нового оборудования к государственному контракту № _____ на выполнение работ по капитальному ремонту систем кондиционирования воздуха _____, заключенному между Заказчиком (как исполнителем государственного контракта) и государственным заказчиком (далее по тексту соответственно – Дополнительное соглашение, Контракт).

На основе проведенного анализа норм законодательства о контрактной системе и заключенного Контракта можно сделать вывод о том, что заключение сторонами Контракта Дополнительного соглашения будет противоречить нормам законодательства о контрактной системе по следующим причинам.

Разъяснения со ссылками на нормативные правовые акты причины невозможности заключения Дополнительного соглашения

Предмет рассматриваемого Контракта включает в себя элементы различных видов договоров: договора строительного подряда (выполнение работ по капитальному ремонту систем кондиционирования) и договора поставки оборудования.

Данный довод подтверждается следующим:

а) Закупка, по результатам которой был заключен Контракт, осуществлена в форме электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее по тексту – Закон № 44-ФЗ), что отражено в извещении о проведении закупки № _____;

б) В извещении о проведении закупки № _____ установлено требование к участникам закупки о наличии у них членства саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в соответствии с частью 2 ст. 52 и иными нормами Градостроительного кодекса Российской Федерации, что также характеризует заключенный Контракт как договор строительного подряда;

в) В извещении о проведении закупки № _____ (п. 1 требований к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкция по ее заполнению)

установлено требование о предоставлении участниками закупки сведений о стране происхождения товаров, поставляемых к поставке при выполнении работ. Данное требование установлено в соответствии с пп. «б» п. 2 ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 43 Закона № 44-ФЗ.

Дополнительно в извещении о проведении закупки определено, что при проведении закупки предоставляется «преимущество» в отношении товаров российского происхождения согласно ст. 14 Закона № 44-ФЗ (п. 5.1. п. 1 требований к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкция по ее заполнению). Таким образом, рассматриваемый Контракт предусматривает передачу исполнителем товара (оборудования), поставка которого осуществляется при выполнении работ. Названное оборудование *является поставляемым* (не используемым) при выполнении работ. Следовательно, к Контракту (в части обязательств по поставке оборудования) должны применяться нормы законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о контрактной системе, регулирующих поставку товара.

Заявке ООО «_____» протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № _____ от _____ г. предоставлено преимущество согласно пп. «а» п. 3 ч. 4 ст. 14 Закона 44-ФЗ и Постановлению Правительства Российской Федерации от 23.12.2024 № 1875. Причина: предложение к поставке по всем позициям оборудования марки «_____» с *заявленной страной происхождения товара - «Российская Федерация».*

Согласно условиям заключенного Контракта ООО «_____» обязано «предоставить *до начала производства работ* на применяемые материалы технические паспорта (или) сертификаты соответствия, удостоверяющие их качество, в случае если такие требования установлены действующим законодательством Российской Федерации для данного вида товара» (абз 2 п. 4.1.3. Контракта).

Помимо этого, Раздел 7 приложения 1 «Техническое задание» к Контракту предусматривает следующее условие: *«Все поставляемые для монтажных работ оборудование и материалы должны согласовываться с Заказчиком по разработанной им форме, Акта согласования материала (оборудования), Приложение № 3 к техническому заданию, на соответствие требованиям Технического задания. К форме согласования Подрядчик представляет копии документов, подтверждающих качество и соответствие требованиям Технического задания предлагаемого к применению материала и оборудования (соответствующие сертификаты качества или иные документы, подтверждающие качество, в случае если такие требования установлены действующим законодательством Российской Федерации для данного вида материала (оборудования), технические паспорта и инструкции на русском языке или с переводом на русский язык, а также другие документы, удостоверяющие их качество). Копии сертификатов на материалы и т.п. должны быть предоставлены Заказчику за 3 (три) рабочих дня до начала выполнения данного вида работ.»*

Исходя из совокупного толкования указанных норм можно сделать вывод о том, что ООО "_____" должно подтвердить соответствие предложенного к

поставке оборудования (как по характеристикам, так и по стране происхождения товара) до _____ (включительно) с учетом установленного в Контракте срока начала выполнения работ: _____ (п. 3.1. Контракта).

Вместе с тем, согласно декларации о соответствии ЕАЭС N RU _____ от _____ страной происхождения оборудования марки « _____ » является Китай, а не Российская Федерация. Таким образом, ООО " _____ " при подаче заявки на участие в аукционе была предоставлена недостоверная информация о стране происхождения товаров (оборудования), предлагаемых к поставке, что позволило обществу стать победителем в закупке и заключить рассматриваемый Контракт.

Согласно пп. «б» п. 1 ч. 15 ст. 95 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта если при исполнении контракта установит факт предоставления поставщиком недостоверной информации о соответствии поставляемого товара требованиям, установленным в извещении о проведении закупки, что позволило такому участнику стать победителем закупки.

Заключение дополнительного соглашения об изменении поставляемого товара в рассматриваемом случае на иной товар, имеющий улучшенные характеристики, а равно заключение сторонами соглашения о расторжении контракта следует рассматривать как поведение сторон, противоречащее ст.ст. 1 и 10 Гражданского кодекса Российской Федерации о недопустимости злоупотребления правами. Заключение подобных соглашений позволяет поставщику (подрядчику) избежать негативных последствий, предусмотренных законодательством. Данный довод подтверждается судебной практикой (см., например, Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 03 июня 2025 года по делу № А55-31943/2024).

Дальнейший порядок действий в случае отказа в заключении дополнительного соглашения

В случае принятия решения об отказе от заключения дополнительного соглашения и об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта:

а) Заказчик обязан не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направить обращение о включении информации об ООО " _____ " в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (ч. 16 ст. 95 Закона № 44-ФЗ);

б) Заказчик обязан взыскать с ООО " _____ " штраф в размере 5000 рублей за неисполнение обязательства, которое не имеет стоимостного выражения (несогласование оборудования за 3 рабочих дня до начала производства работ) (п. 8.4 Контракта);

в) Заказчик *обязан* взыскать с ООО "_____" штраф в размере 775 000 рублей за неисполнение Контракта (п. 8.5 Контракта, п. 3 Постановления Правительства от 30.08.2017 № 1042).

Оснований для заключения сторонами соглашения о расторжении Контракта, принятия ООО "_____" решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, выполнение ООО "_____" исключительно строительно-монтажных работ без поставки и монтажа оборудования с последующим расторжением Контракта, в рассматриваемом случае не имеется.

<...>