РОСЭЛТОРГ

Национальный режим. Сложные вопросы и типовые нарушения на стадии исполнения контракта.

Спикер: Рерих Татьяна Михайловна,

Юрист – практик, эксперт в области государственных и муниципальных закупок

Ректор АНО ДПО «Сибирский институт государственного и муниципального управления»

Член общественных организаций «Союз закупщиков России» и «Опора России»

Опыт в закупках 15 лет

Ключевые вопросы выступления:

1. **Национальный режим: общие положения, актуальные разъяснения, обзор практики;**

2. **Сложные вопросы, возникающие на стадии исполнения контракта;**

3. **Типовые нарушения при расторжении условий контракта;**

4. **Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.**

Национальный режим:

С 1 января 2025 года нужно соблюдать обновленные правила применения национального режима - ПП РФ от 23.12.2024 N 1875:
Правительство РФ вправе принимать меры, устанавливающие:

- **запрет** закупок товаров (в т.ч. поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами;
- **ограничение** закупок товаров (в т.ч. поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами;
- **преимущество** в отношении товаров российского происхождения (в т.ч. поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых российскими лицами.

Способы определения поставщика:
Запрет – конкурентные процедуры + ЕП (в т.ч. ч. 12 ст. 93 Закона № 44-ФЗ);
Ограничение – конкурентные процедуры + ч. 12 ст. 93 Закона № 44-ФЗ;
Преимущество – конкурентные процедуры + ч. 12 ст. 93 Закона № 44-ФЗ

Национальный режим:

Если установлен запрет закупок товара:

а) заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке такого товара, происходящего **из иностранного государства, подлежит отклонению** в соответствии с настоящим Федеральным законом;

б) заключение контракта на поставку такого товара, происходящего из иностранного государства, с единственным поставщиком не допускается;

в) при исполнении контракта замена такого товара на происходящий из иностранного государства товар, в отношении которого установлен данный запрет**, не допускается;**

Национальный режим:

Если установлено ограничение закупок товара:

а) **все заявки на участие в закупке**, содержащие предложения о поставке такого товара, происходящего из иностранного государства, **подлежат отклонению, если на участие в закупке подана и по результатам рассмотрения признана соответствующей требованиям извещения заявка, содержащая предложение о поставке такого товара российского происхождения**;

б) **при исполнении контракта замена товара на происходящий из иностранного государства** товар, в отношении которого установлено данное ограничение, если контракт предусматривает поставку товара российского происхождения, **не допускается**;

Национальный режим:

Если установлено преимущество в отношении товара российского происхождения:

а) при присвоении порядкового номера заявке на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара только российского происхождения, осуществляется снижение на пятнадцать процентов ценового предложения этого участника закупки;

б) в случае заключения контракта с таким участником закупки, контракт заключается без учета снижения ценового предложения, цены за единицу товара;

в) при исполнении контракта допускается замена товара (с учетом особенностей, предусмотренных ч. 7 ст. 95 ФЗ-44) исключительно на товар российского происхождения, если контракт предусматривает поставку товара российского происхождения.

Национальный режим:

Алгоритм действий заказчика:

1) Определить характеристики закупаемого товара с учетом требований ч. 1.1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ и пп. в) п. 7 ПП РФ № 1875. Принять решение об установлении запрета, ограничения. Установить, включен ли закупаемый товар в указанные выше позиции Приложения № 1 или Приложения № 2. Установить наличие в реестрах (РРПП/ ЕРПТ/др) (пп. а) и б) п. 3 ПП РФ № 1875) сведений о товарах, отвечающих описанию объекта закупки.

2) Открыть ГИСП. Найти контактную информацию производителей товаров, включенных в реестры. Отправить им запрос по электронной почте.

3) Если ответ не получен или получено менее двух ценовых предложений, заказчик осуществляет поиск в реестре контрактов информации о поставках идентичной продукции. Поиск осуществляется на территории РФ в целом. Заказчик составляет список поставщиков, которые осуществляли такие поставки. Дата заключения и исполнения контракта значения не имеет.

4) Заказчик осуществляет запрос ценовой информации у поставщиков, список которых был составлен в ходе ПУНКТА 3.

5) Заказчик производит расчет НМЦК на основании полученной информации.

Национальный режим – актуальные разъяснения:

Ранжирование заявок и неприменения запрета в госзакупках:

- Если после предоставления преимущества минимальные ценовые предложения участников, подавших и не подавших их, оказались равны, меньший порядковый номер присвоят заявке участника, который подал предложение раньше других. Для заявок без ценовых предложений датой и временем подачи предложения следует считать дату и время подачи заявки.

- При совместной закупке ограничение по цене контракта, при которой защитную меру в виде запрета можно не устанавливать, применяют к цене каждого контракта отдельно, а не к сумме цен.

Письмо Минфина России от 28.05.2025 N 24-06-06/52469
Письмо Минфина России от 25.06.2025 N 24-06-06/61858

Национальный режим – актуальные разъяснения:

Запрет закупок иностранного ПО: С какой даты надо применять изменения в позиции 146?

Ведомство сообщило, что изменения в позиции 146 для ПО из перечня N 1, по которым в нее добавляют новые коды по ОКПД 2, не имеют отложенного срока вступления в силу или начала применения.

Эти новшества не связаны с включением в список N 1 новой позиции, не изменяют 146 позицию по существу, поэтому их следует применять с даты вступления в силу постановления об их внесении, т.е. с 19 июня 2025 года.

Письмо Минфина России от 31.07.2025 N 24-06-09/74164

Национальный режим – актуальные разъяснения:

УКАЗАНИЕ НЕСКОЛЬКИХ РЕЕСТРОВЫХ ЗАПИСЕЙ / СТРАН ПРОИСХОЖДЕНИЯ В ЗАЯВКЕ:

Указание в составе заявки на участие в закупке нескольких номеров реестровой записи по одной позиции **не предусмотрено** законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

При этом комиссия по осуществлению закупок самостоятельно принимает решение о допуске или об отклонении заявок, руководствуясь извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке (в случае, если Законом № 44-ФЗ предусмотрена документация о закупке)и Законом № 44-ФЗ

Письмо Минфина РФ от 13.03.2025 № 24-03-09/24756

Верховный суд поддержал вывод Минфина о том, что участник закупки по Закону N 44-ФЗ должен декларировать в заявке только 1 страну происхождения товара.
Решение ВС РФ от 29.05.2025 N АКПИ25-158

Национальный режим – актуальные изменения:

Постановление Правительства РФ от 10.06.2025 N 879

- запрет, ограничение и преимущество не применяются к изделиям, которые поставляют при выполнении работ (услуг) по изготовлению продукции на заказ;
- преимущество предоставляется при закупках лекарств, которых нет в перечне ЖНВЛП;
- в контракт на поставку полностью отечественного лекарства (все стадии производства в ЕАЭС) включают условие о запрете замены на частично отечественный препарат;
- расширят перечень медизделий, страну происхождения которых до 31 августа 2025 года включительно можно подтвердить сертификатом СТ-1.

Поправки вступили в силу 19 июня 2025 года.

Национальный режим – актуальные изменения:

Часть записей реестра российской промышленной продукции будет действовать 5 лет

Срок действия записей из реестра российской промпродукции, которые сформировали на основании актов экспертизы ТПП, увеличится с 3 до 5 лет.

Новшество заработало с 16 августа 2025 года.

Изменение коснется и действующих реестровых записей, но только если они соответствуют требованиям Постановления N 719.

Постановление Правительства РФ от 07.08.2025 N 1182

Национальный режим – обзор практики:

УКАЗАНИЕ НОМЕРА РЕЕСТРОВОЙ ЗАПИСИ В СТРУКТУРИРОВАННОЙ ЗАЯВКЕ

1) Формирование и размещение на электронной площадке, специализированной электронной площадке заявки на участие в закупке осуществляются в соответствии со следующими требованиями **(Постановление № 656):**

- номер реестровой записи из реестра российской промышленной продукции, предусмотренного Федеральным законом «О промышленной политике в Российской Федерации» (при наличии такого номера);

- в случае если в отношении такого товара Постановлением № 719 за выполнение (освоение) на территории Российской Федерации соответствующих операций (условий) установлены требования о совокупном количестве баллов, указывается **совокупное количество баллов** за выполнение (освоение)на территории Российской Федерации соответствующих операций (условий)

При этом ФАС России сообщает, что в случае **отсутствия** в заявке на участие в закупке **номера реестровой записи и сведений о совокупном количестве баллов**, то такая заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства

Национальный режим – обзор практики:

ОКПД 2 - Решение ФАС России по делу№ 28/06/105-2394/2025:
Объект закупки: поставка шовных материалов
Довод: неправомерно установлено ограничение в соответствии с Постановлением № 1875
Решение комиссии:

1. **Согласно Извещению** объектом закупки являются шовные материалов, включающие в себя в том числе «Нить хирургическая кетгутовая, простая», «Нить хирургическая полиамидная, нерассасывающаяся, полинить», соответствующие коду ОКПД 2 21.20.24.120 (включен в позицию 385 приложения № 2 к Постановлению № 1875)

2. **Представитель Заявителя** на заседании Комиссии сообщил, что у Заказчика отсутствовали основания для установления ограничения в соответствии с Постановлением № 1875, поскольку из содержания положений подпункта «д» пункта 4 Постановления № 1875 следует, что для применения определенной позиции необходимо не только наличие соответствующего кода ОКПД 2, но и указание наименования товара в графе «Наименование товара»

3. **Вместе с тем Комиссия отмечает**, что в перечнях № 1 - № 3 в графах «Наименование товара, работы, услуги» и «Наименование товара» указаны группы товаров, работ, услуг, которые по общему правилу (за исключением отдельных позиций, в том числе касающихся медицинских изделий) являются наименованиями соответствующих группировок по ОКПД 2 (от подкласса до подкатегории)

4. **В ОКПД 2** использованы иерархический метод классификации и последовательный метод кодирования, в связи с чем группировка более высокого уровня включает в себя все входящие в нее группировки (от подкласса до подкатегории)

Национальный режим – обзор практики:

Письмо Минфина России от 26.06.2025 № 24-01-06/62311

1) При применении Постановления № 1875 не предусматривается обеспечение дословного соответствия наименований, указанных в описании объекта закупки, наименованиям, указанным в Перечнях

2) При осуществлении закупок в соответствии с Законом № 44-ФЗ заказчики используют для описания объекта закупки каталог, в том числе для указания с использованием позиции каталога информации о наименовании товара, работы, услуги.

3) Правилами использования КТРУ не предусмотрено использование содержащихся в позиции каталога наименования товара, работы, услуги и кодов по ОКПД 2 для отнесения закупаемых заказчиком товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, в отношении которых Постановлением № 1875 применяются соответствующие «защитные» меры.

На основании изложенного для отнесения закупаемого заказчиком товара к товарам, в отношении которых применяются соответствующие «защитные» меры, используется наименование товара, указанное в позиции Перечня, вне зависимости от наличия либо отсутствия указания в позиции каталога, используемой заказчиком при осуществлении закупки такого товара, на код по ОКПД 2, содержащийся в такой позиции Перечня.

Национальный режим – обзор практики:

Правомерно ли отклонение заявки участника закупки, если в реестрах российской промышленной продукции содержатся иные, отличные от сведений в заявке, характеристики товара?

- соответствии с положениями Постановления № 1875 номера реестровых записей из реестра российской промышленной продукции, реестра российского программного обеспечения подтверждают для целей Постановления № 1875 происхождение товара, программного обеспечения из Российской Федерации;

- опубликование промышленной продукции (товара) в ГИСП осуществляется на основании данных, представляемых субъектами деятельности в сфере промышленности для целей соответствия положениям постановления Правительства РФ от 21.12.2017 № 1604.

При этом информация из каталога ГИСП может содержать отличную информацию от той, которая была внесена в реестр, и носить ознакомительный характер.

Таким образом, целью указания реестровой записи является подтверждение страны происхождения производства, в связи с чем отклонение заявки исключительно в связи с несоответствием характеристик НЕПРАВОМЕРНО

Определение ВС РФ от 27.01.2025 по делу № А75-22693/23
Постановление 9ААС от 03.02.2025 по делу № А40-85327/24

Национальный режим – обзор практики:

Характеристики товара :
Письмо Минпромторга России от 04.10.2023 № 106238/12 (по аналогии)

Выписка из реестра - целью указания реестровой записи по Постановлению № 1875 является подтверждение страны происхождения производства, в связи с чем отклонение заявки исключительно в связи с несоответствием характеристик неправомерно

Регистрационное удостоверение – документ, без которого невозможно обращение мед.изделия.
Актуальные сведения в отношении мед.изделий, разрешенных к обращению на территории РФ, отражены в инструкциях по применению мед.изделий, содержащихся в государственном реестре мед.изделий и организаций (ИП), осуществляющих производство и изготовление мед.изделий.

Таким образом, в случае несоответствия характеристик, представленных участником закупки в заявке, сведениям, содержащимися в реестре Росздравназора, заявка **подлежит отклонению**

Сложные вопросы, возникающие на стадии исполнения контракта:

1. Обязан ли Заказчик выбрать весь объем товара?

1) да - Определение ВС РФ от 28.09.2023 N 309-ЭС22-12785;

2) нет - Определение ВС РФ от 03.04.2023 N 304-ЭС23-2495).

2. Ошибки при исполнении госконтрактов - обзор Казначейства :

1) оплатили работы с опозданием;

2) меняли сроки, в частности, поставки товаров без оснований для этого;

3) приняли и оплатили невыполненные работы;

4) не использовали по назначению принятое и оплаченное оборудование;

5) не предъявили и не начислили контрагенту неустойку за просрочку исполнения контракта;

6) не проводили экспертизу результатов по контракту на соответствие его условиям.

Сложные вопросы, возникающие на стадии исполнения контракта:

3. Заказчики смогут менять существенные условия большего числа контрактов с 1 января 2026 года

Корректировать существенные условия контрактов на благоустройство будет можно по тем же основаниям, что сейчас применяют в строительстве:

- увеличение (уменьшение) количества товаров, работ или услуг;
- уточнение объема или видов работ.

Новое! основание для изменения срока контрактов на строительный контроль.

Заказчики смогут применять его в ситуациях, когда меняется период выполнения работ по основному строительному контракту.

Федеральный закон от 31.07.2025 N 333-ФЗ

Сложные вопросы, возникающие на стадии исполнения контракта:

4. Неверные расценки в смете контракта взыщут ли переплату с подрядчика?

Стороны заключили контракт на работы по сохранению объекта культурного наследия. Результат приняли без возражений и оплатили полностью.

Финансовый контроль выявил ошибки в смете, которые привели к лишним расходам бюджета. От подрядчика потребовали вернуть переплату, но он этого не сделал.

Три инстанции деньги не взыскали:

- выявление нарушений по итогам финансовой проверки - не повод взыскивать переплату с подрядчика. Он не участвовал в формировании цены контракта и не может быть стороной неосновательного обогащения;

- акты проверки контролеров не были обязательны для подрядчика. Контракт не требовал возвращать деньги на основании подобных документов;

- заказчик не доказал, что работы выполнили в ненадлежащем объеме или с другими нарушениями.

Постановление АС Поволжского округа от 21.07.2025 по делу N А12-15817/2024.

В практике есть примеры с противоположной позицией дело N А75-15894/2023.

Удержание и списание неустойки:

1) п. 40 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом ВС РФ 28.06.2017 года, списание или предоставление отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с частью 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе является обязанностью заказчика. Несовершение заказчиком действий по сверке задолженности с исполнителем не может служить основанием для неприменения правил о списании или предоставлении отсрочки.

2) Определение ВС РФ N 303-ЭС17-1652 от 14.08.2017 - при рассмотрении иска заказчика о взыскании штрафных санкций по государственному контракту суд вправе самостоятельно устанавливать наличие оснований для применения мер государственной поддержки.

3) Определение ВС РФ от 05.05.2022 года №303 – ЭС22-6432 по делу №А59-5339/2020 - «списание суммы пени, штрафа при наличии оснований, предусмотренных названными нормативными правовыми актами, осуществляется заказчиком самостоятельно, а в случае обращения сторон за судебной защитой – судом. Суды признали, что при изложенных выше обстоятельствах следовало списать начисленную обществу неустойку, поэтому право на ее взыскание в судебном порядке отсутствует».

Удержание и списание неустойки:

ВС РФ: наличие этапов не повод списывать неустойку по неисполненному контракту!

Стороны заключили контракт на оснащение станций метро информационными терминалами. Первый этап работ предполагал монтаж техники. Его завершили с просрочкой, поэтому заказчик удержал неустойку из оплаты.

Подрядчик счел удержание незаконным. Заказчику следовало списать неустойку по Правилам N 783, поскольку ее размер не превысил 5% цены контракта, а обязательства по этапу были выполнены.

ВС РФ с доводами подрядчика не согласился:

- Правила N 783 допускают списание штрафов и пеней, только если обязательства по контракту исполнили в полном объеме. Спорный контракт действует, поэтому списать неустойку пока нельзя;

- этапность контракта не означает, что подрядчик вправе претендовать на списание неустойки. Этапы преследуют единую цель - наличие рабочего, а не только смонтированного оборудования.

Определение ВС РФ от 30.01.2025 N 305-ЭС24-17591

Удержание и списание неустойки:

Новое! Определение Верховного суда №305-ЭС24-21667 от 20.02.2025 года по делу №А40-200399/2023!

1) Неисполнение гарантийных обязательств не препятствуют списанию неустойки за нарушение иных исполненных обязательств!

2) Однако, то не означает, что поставщик вправе претендовать на списание неустойки, начисленной за неисполнение гарантийных обязательств, при подтверждении в полном объеме актом приемки иных обязательств.

Удержание и списание неустойки:

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 29.05.2025 по делу N А81-9395/2024

Подрядчик уплатил неустойку, а позднее потребовал, чтобы заказчик вернул ее, так как было основание для списания: сумма не превышала 5% цены сделки. Однако тот отказал.
По мнению заказчика, Правила N 783 позволяют списать только начисленную, но не уплаченную неустойку.
Апелляция и кассация не согласились с этим доводом:

- в Правилах N 783 нет положений о том, что добровольная уплата неустойки мешает ее списать;
- подрядчик полностью выполнил обязательства, неустойка не превышала 5% цены контракта. Значит, есть основания ее списать. Сделать это - обязанность заказчика, но он ее не исполнил;
- лицо, которое нарушило контракт и добровольно перечислило неустойку, нельзя ставить в менее выгодное положение по сравнению с тем, кто отказался ее уплатить.

В практике встречается иное мнение: Дело N А40-17572/2023!

Типовые нарушения, допускаемые при расторжении условий контракта:

Расторжение условий контракта возможно – ч.8 ст. 95 ФЗ №44:

1) По соглашению сторон;

2) В судебном порядке;

3) В одностороннем порядке.

Типовые нарушения:

1) Расторжение контракта по соглашению вместо одностороннего отказа **(право/обязанность?);**

2) Не верные основания для одностороннего отказа, не соблюдение алгоритма процедуры.

Типовые нарушения, допускаемые при расторжении условий контракта:

Может ли Заказчик вместо одностороннего отказа от контракта расторгнуть его по соглашению сторон?

Обстоятельства: Подрядчик допустил просрочку и выполнил только часть работ. Их не смогли завершить из-за снега и низких температур, поэтому контракт расторгли по соглашению. Обязательства, которые не исполнили, прекратили.

Прокурор посчитал, что заказчик нарушил публичные интересы. Он мог отказаться от контракта, но позволил подрядчику избежать ответственности.

Три инстанции поддержали заказчика:

- Закон N 44-ФЗ и контракт разрешали расторгнуть сделку по соглашению;
- ряд обязательств прекратили, поскольку продолжить работы могли только весной. Их стоимость не превысила 10% цены контракта. Стороны поступили добросовестно, чтобы избежать негативных последствий. Остаток средств потратили на благоустройство;
- нарушение публичных интересов не доказали. За просрочку подрядчик уплатил неустойку.

Постановление АС Уральского округа от 10.04.2023 по делу N А50-11544/2022

Типовые нарушения, допускаемые при расторжении условий контракта:

Может ли Заказчик вместо одностороннего отказа от контракта расторгнуть его по соглашению сторон?

Стороны заключили контракт на благоустройство. Подрядчик исполнил его частично. Экспертиза установила, что результат работ не отвечал проекту, но сделку расторгли по соглашению.

Прокурор посчитал соглашение незаконным. Заказчик должен был отказаться от контракта, но не сделал этого.

Три инстанции поддержали прокурора:

- расторжение сделки соглашением позволило недобросовестному подрядчику избежать негативных последствий, в т.ч. в виде РНП;

- в контракте закрепили право заказчика на односторонний отказ из-за недостатков в работе. Однако это не значит, что при ненадлежащем исполнении он мог по желанию прекратить сделку соглашением.

Постановление АС Северо-Западного округа от 10.01.2024 по делу N А56-11482/2023

Типовые нарушения, допускаемые при расторжении условий контракта:

Можно ли заключить сделку со вторым участником при расторжении контракта соглашением?

Письмо ФАС России от 23.07.2024 N ПИ/65002/24:

Заказчик не может заключить контракт со вторым участником закупки, если отпала потребность в исполнении сделки и ее расторгли по соглашению сторон.

Письмо Минфина от 3 марта 2023 г. N 24-06-06/17938:

На основании части 17.1 статьи 95 Закона N 44-ФЗ в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным частью 8 статьи 95 Закона N 44-ФЗ, заказчик вправе заключить контракт со вторым участником закупки только при уклонении от заключения контракта победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии его согласия, а также в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта и при условии принятия решения о включении в РНП информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт.

Сложные вопросы возникающие на стадии расторжения контракта:

Ключевые вопросы, на которые необходимо обратить внимание при принятии решения об одностороннем отказе:

1) Основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – ч.9 ст. 95 ФЗ №44, ГК РФ;

2) Алгоритм действий заказчика при принятии решения об одностороннем отказе - новые правила – ч. 12.1, 12.2 ст. 95 ФЗ №44 (расчет сроков вступления в силу решения об одностороннем порядке?);

3) Проблемы возникающие у Заказчиков при внесении сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Основания для принятия решения об одностороннем отказе:

Наименование	Основания предусмотренные в ГК РФ
При закупке товара	ст. 463 (если продавец отказывается передать товар) ст. 523 (поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократное нарушения сроков поставки товаров).
При выполнении работ	ст. 715 (не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным) ст. 717 (без причины) Ст. 723 (Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми)
При оказании услуг	ст. 782 (без причины) + ст. 715, 717,723.
Для поставщика	ст. 328 (не исполнение встречного обязательства) ст. 719 (подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации, препятствует исполнению договора подрядчиком)

Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.

1. Кейс №1 - Убытки, по замещающей сделки.

Особенности взыскания убытков, урегулированы статьей 393.1 ГК РФ, имеющей целью восстановить имущественные интересы кредитора так, как если бы обязательство было исполнено должником надлежащим образом.

Признаки обязательные для понятия замещающей сделки:

1) Сделку заключили взамен другого договора, который прекращен досрочно;

2) Первоначальный договор пришлось прекратить из-за неисполнения или ненадлежащего исполнения;

3) Замещающую сделку заключили в отношении того же (или схожего) предмета, что и первоначальный договор;

4) У новой сделки разумная цена;

5) У новой сделки разумный срок заключения.

6) Получаемое в рамках нового договора должно быть сопоставимо с условиями первоначального. Например, замещающая сделка по договору об оказании услуг должна касаться того же объема услуг.

Постановление АС Московского округа от 31.01.2025 по делу N А40-260308/2023

Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.

2. Кейс №2 – Дробление сделки (уход от конкурентного способа и как результат несколько контрактов по п.4 или 5 ч.1 ст. 93 ФЗ №44).

Справочно - Письмо Минфина России от 08.06.2022 N 24-01-07/54275.

В практике есть пример, когда ссылку на позицию Минфина суд отклонил - дело N А34-2500/2022.

Последствия:

1. Односторонняя реституция не обоснована – Определение Верховного суда №301 – ЭС24-21390 от 25.11.2024 по делу N А79-4843/2023.

2. Односторонняя реституция обоснована – Определение Верховного суда № 308-ЭС24-14785 от 16 сентября 2024 по делу № А32-51993/2023.

3. Взыскать прибыль с участника – Дело А03-12030/2024 (Рекомендации Президиума Арбитражного суда Западно – Сибирского округа от 30 июня 2025 года!)

Важно! П. 80 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 - по смыслу пункта 2 статьи 167 ГК РФ взаимные предоставления по недействительной сделке, которая была исполнена обеими сторонами, считаются равными, пока не доказано иное.

Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.

Дело №1 - Определение Верховного суда №301 – ЭС24-21390 от 25.11.2024 по делу N А79-4843/2023:

Заказчик в один день заключил несколько однородных малых сделок на дорожные работы с двумя подрядчиками.

Прокурор посчитал, что единую закупку искусственно раздробили, чтобы уйти от конкурентной процедуры. Он потребовал признать контракты недействительными и взыскать оплату по ним.

Первая и апелляционная инстанция требования удовлетворили.

Кассация же решила, что, несмотря на недействительность сделок, оплату взыскать нельзя:

- подрядчики выполнили и сдали заказчику работы, которые он принял без замечаний по качеству, объему и стоимости;

- их результат вернуть нельзя, поскольку его используют в общественно полезных целях – дорогу эксплуатируют;

- нарушение Закона N 44-ФЗ не означает, что поведение подрядчиков недобросовестное.

- инициатором заключения спорных договоров были не они, а заказчик.

Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.

Дело №2 - Определение Верховного суда № 308-ЭС24-14785 от 16 сентября 2024 по делу № А32-51993/2023:

Требование: О признании недействительными муниципальных контрактов и применении последствий их недействительности. Прокуратура указывала на согласование администрацией и обществом выполнения подрядных работ без соблюдения требований ФЗ №44.

Решение: Требование удовлетворено, поскольку подтверждено заключение сторонами контрактов ряда связанных между собой договоров, фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений.

Суды пришли к обоснованному выводу о том, что согласование сторонами возможности выполнения подрядных работ в обход норм Закона N 44-ФЗ не может влечь возникновения у подрядчика как субъекта, осведомленного о специфике статуса заказчика, права на соответствующую оплату.

Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.

3. Кейс №3 – Признание недействительными торгов + сделки = возможно взыскание неосновательного обогащения.

Определение ВС РФ от 15 февраля 2022 г. N 310-ЭС21-28628.

Прокурор обратился к Заказчику и Участнику с иском о признании недействительным электронного аукциона и заключенного по его итогам муниципального контракта с применением последствий недействительности сделки в виде взыскания с общества в пользу учреждения разницы между определенной по делу с учетом судебной экспертизы стоимости минерального концентрата "Галит" и суммы, уплаченной обществу по указанному муниципальному контракту, в размере 4 697 670 рублей.

Три инстанции удовлетворили иск:

- по итогам контрольного мероприятия выявлены нарушения со стороны учреждения при проведении закупки, которые привели к необоснованному отклонению заявок иных хозяйствующих субъектов, поданных для участия в спорном аукционе, и к заключению контракта с обществом по цене, превышающей действующую в момент заключения контракта среднюю рыночную цену на товар;

Прокурорский надзор за исполнением законодательства о контрактной системы: разбор реальных кейсов.

3. Кейс №3 – Признание недействительными торгов + сделки = возможно взыскание неосновательного обогащения.

- решением УФАС учреждение признано нарушившим часть 1 статьи 17 ФЗ №135, указанные обстоятельства послужили основанием для обращения прокурора в арбитражный суд с настоящим иском;

- спорный электронный аукцион проведен с нарушением требований действующего законодательства;

- установив, что контракт был обоюдно исполнен сторонами, поставленный обществом товар был израсходован, суды, указав на невозможность применения двусторонней реституции, сделали вывод о необходимости удовлетворения заявленного прокурором требования о взыскания с общества разницы между полученными им по контракту денежными средствами и средней рыночной стоимостью спорного товара.

РОСЭЛТОРГ

Спасибо за внимание!

www.roseltorg.ru
+7 (495) 150-20-20
info@roseltorg.ru

Рерих Татьяна Михайловна,
тел: 8-903-995-03-53