



**Олег Толстобоков, канд. техн. наук, доцент кафедры государственных и корпоративных закупок ГОУ «ИРДПО», эксперт по антикоррупционной экспертизе НПА РФ, аккредитованный при Минюсте России**

Напомним, что ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ установлен исчерпывающий перечень случаев изменения существенных условий контракта, в случае если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом. В соответствии со ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Согласно ч. 3 ст. 401 ГК РФ, 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.

## Легитимное продление срока исполнения контракта

Условия об изменении сроков исполнения контракта на период времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы, строго и четко не регламентируются положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ о контрактной системе (далее – Закон № 44-ФЗ). Наоборот, положениями ст. 95 Закона № 44-ФЗ не предусмотрено изменение существенных условий в части продления срока исполнения обязательств по контракту. Вместе с тем, в каждом контракте существует особая оговорка о пересмотре сроков исполнения контракта в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы. В нашей статье, на примерах условий контрактов о продлении сроков их исполнения по причине обстоятельств непреодолимой силы, проанализируем неоднозначную практику контроля и дадим практические рекомендации заказчикам для исключения споров с контрольными органами.

Как было указано выше, положениями ст. 95 Закона № 44-ФЗ не предусмотрено изменение существенных условий (изменения срока исполнения обязательств по контракту) контракта в связи с возникновением обстоятельств непреодолимой силы. Таким образом, указание в разделах контрактов условий о том, что в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, срок выполнения обязательств по контракту отодвигается соразмерно времени, в течение которого действуют такие обстоятельства и их последствия, является неправомерным (см. решение Магаданского УФАС по делу от 04.07.2018 № 04-30/79-2018).

С позиции Адыгейского УФАС России, указанной в постановлении о назначении административного наказания от 19.04.2018 № АЗ-110/18, включение в проект контракта условия о том, что «если, по мнению сторон, исполнение контракта может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по контракту продлевается соразмерно времени, которое необходимо для учета действия этих обстоятельств и их последствий» не входит в перечень условий изменения контракта, предусмотренный ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ и влечет назначение штрафа виновному должностному лицу заказчика в размере 3 000 рублей.

Вместе с тем, ФАС России в решении по делу от 22.10.2018 № 18/44/105/1423 согласился с позицией заказчика о допустимости включения в проект контракт вышеуказанного рассматриваемого условия. Так, указанный пункт проекта контракта на поставку лабораторных центрифуг не предусматривает изменение сроков исполнения обязательств, а уточняет порядок действия сторон в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы. Кроме того, указанное условие установлено в соответствии с

приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 15.10.2015 № 724н «Об утверждении типового контракта на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание медицинских изделий» и не противоречит положениям Закона № 44-ФЗ.

Автор статьи обращает внимание, что согласно ч. 1 ст. 716 ГК РФ предусмотрено общее правило, что при наступлении обстоятельств непреодолимой силы течение срока контракта подлежит приостановлению, в связи с чем в контракт целесообразно включить условие о допустимости продления срока исполнения обязательств на период времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы. Рассмотрим примеры, доказывающие правомерность вышеуказанных формулировок из практики контроля ФАС России. Например, проект контракта устанавливал следующее: «Если обстоятельство непреодолимой силы непосредственно повлияло на исполнение Стороной обязательств в срок, установленный настоящим Контрактом, срок исполнения обязательств отодвигается соразмерно времени действия соответствующего обстоятельства». В письменных возражениях заказчика, направленных в ФАС России, было указано, что указанный пункт проекта контракта не предусматривает изменение сроков исполнения обязательств, а уточняет порядок действия сторон в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы (см. решение ФАС России от 06.07.2018 по делу № 18/44/105/341). Аналогичную позицию о допустимости включения рассматриваемых условий пересмотра сроков исполнения контракта выразил Хабаровский УФАС России в решении от 06.08.2018 по делу № 219 согласившись

с позицией заказчика о том, что срок исполнения контракта остается неизменным, а вышеуказанным пунктом всего лишь уточняется порядок действия сторон в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы.

Заказчикам также следует учесть, что в соответствии с п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Таким образом, издание актов органами государственной власти не является обстоятельством непреодолимой силы, поскольку указанные события не носят характер чрезвычайности и непредотвратимости, поскольку принятие таких актов подразумевает определенную последовательность действий, которые при этом не носят чрезвычайный характер.

Как следует из решения Челябинского УФАС России от 24.08.2018 по делу № 124-ВП/2018 заказчик неправомерно в условиях контракта под обстоятельствами непреодолимой силы помимо объявленной или фактической войны, гражданских волнений, эпидемий, блокад, эмбарго, пожаров, землетрясений, наводнений и других природных стихийных бедствий указал издание актов органами государственной власти, препятствующих исполнению обязательств или делающих такое исполнение невозможным.