Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

**Вопрос:** Вправе ли заказчик (орган местного самоуправления) при заключении контракта с победителем открытого конкурса внести в него изменения в части установления ответственности сторон за неисполнение обязательств по контракту (изменить порядок определения штрафа по сравнению с предусмотренным в проекте контракта - части конкурсной документации)?

**Ответ:** Размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке; возможность внесения в него изменений при заключении контракта законодательство не предусматривает. Следовательно, заказчик не вправе при заключении контракта изменить порядок определения штрафа по сравнению с предусмотренным в проекте контракта - части конкурсной документации.

**Обоснование:** Согласно ч. 2 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон N 44-ФЗ) при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных данным Федеральным законом.

В соответствии с ч. 4 ст. 34 Федерального закона N 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно ч. 8 ст. 34 Федерального закона N 44-ФЗ штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 "Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом".

Из ч. 2 ст. 50 Федерального закона N 44-ФЗ следует, что к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта (в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Частью 1 ст. 54 Федерального закона N 44-ФЗ предусмотрено, что по результатам конкурса контракт заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, и в конкурсной документации.

ФАС России в Решении от 10.10.2014 по делу N К-1469/14 отмечает: учитывая, что Федеральным законом N 44-ФЗ не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Таким образом, заказчик не вправе при заключении контракта изменить порядок определения штрафа по сравнению с предусмотренным в проекте контракта - части конкурсной документации.

П.С.Долгополов

Юридическая компания "Юново"

16.02.2015