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

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | КонсультантПлюс | Готовое решение | **Актуально на 16.03.2023** |  |

**Как заключить договор по результатам закупки по Закону N 223-ФЗ**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | С 1 апреля 2023 г. вступают в силу изменения в Постановление Правительства РФ от 17.09.2012 N 932 и иные акты Правительства РФ по вопросам осуществления закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юрлиц. См. Постановление Правительства РФ от 31.10.2022 N 1946. Соответствующие изменения будут отражены в материале при его актуализации. |  |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | Для этого включите в проект договора, который прилагали к документам закупки, сведения о победителе, предложенную им цену, информацию о стране происхождения товара (в том числе поставляемого при выполнении работ, оказании услуг) и иные условия исполнения договора. Если проводили закупку только среди СМСП и самозанятых, обменивайтесь документами и подписывайте договор электронной подписью на площадке. В остальных случаях заключайте договор в порядке, установленном в вашем положении о закупке, законом он не регламентирован.По итогам конкурентной закупки заключите договор не раньше чем через десять и не позже чем через двадцать дней после публикации итогового протокола. Отказаться от его заключения вы не можете. |  |

**Оглавление:**

1. [В каком порядке заключить договор](#P13)

2. [Какие предусмотрены сроки заключения договора при закупке по Закону N 223-ФЗ](#P60)

3. [Возможен ли отказ от заключения договора с победителем конкурентной закупки по Закону N 223-ФЗ](#P70)

4. [Возможен ли отказ победителя конкурентной закупки от заключения договора по Закону N 223-ФЗ](#P79)

**1. В каком порядке заключить договор**

Для заключения договора необходимо, чтобы закупка была предусмотрена планом закупки. Данное требование можно не соблюдать, в частности, когда потребность в закупке возникла вследствие обстоятельств непреодолимой силы (например, из-за распространения новой коронавирусной инфекции). После заключения договора рекомендуем все же внести информацию в план и, если это предусмотрено вашим положением о закупке, разместить сведения о ней в ЕИС. Такие действия позволят избежать спорных ситуаций: законом не предусмотрена возможность не публиковать информацию о форс-мажорной процедуре (ч. 5.1 ст. 3, п. 1 ч. 15 ст. 4 Закона N 223-ФЗ, п. 4 Правил формирования плана закупки, Письмо Минфина России от 11.06.2020 N 24-02-08/50658).

Договор по результатам закупки, проведенной по правилам Закона N 223-ФЗ, заключайте на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией и извещением, а также заявкой победителя процедуры. Детальный порядок заключения договора должен быть предусмотрен в положении о закупке. Сроки и порядок обмена документами вы можете установить в положении в зависимости от способа и формы закупки (ч. 2 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

По итогам конкурентной закупки при необходимости вы можете заключить договоры с несколькими участниками. Но для этого в вашем положении о закупке должны быть установлены случаи, когда это возможно, и порядок действий для заключения таких договоров (ч. 28 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

**Типовых договоров, обязательных для применения заказчиками,** **Законом** **N 223-ФЗ не предусмотрено**. Заказчики при подготовке договоров руководствуются своим положением о закупке и действующим законодательством. Используйте типовые формы договоров, если такой порядок предусмотрен вашим положением о закупке (ч. 1 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

Также полагаем, что федеральными, региональными и муниципальными органами власти в составе типовых положении о закупке, утверждаемых для подведомственных автономных, бюджетных учреждений или унитарных предприятий, могут быть утверждены типовые формы договоров либо обязательные для включения в договоры условия. В этом случае такие заказчики обязаны привести свои положения о закупке в соответствие с типовыми и соблюдать их, в том числе руководствоваться типовыми формами договоров или обязательными условиями (ч. 2.1 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

**1.1. Заполните проект договора, включив в него предложение участника**

Для заключения договора по итогам конкурентной процедуры добавьте в проект договора, который размещали вместе с извещением, сведения из заявки участника: реквизиты победителя, его ценовое предложение, информацию о стране происхождения товара (в том числе поставляемого при выполнении работ, оказании услуг) и иные условия исполнения договора в зависимости от способа закупки.

Учтите: независимо от применяемой победителем системы налогообложения договор заключается по предложенной им цене. Вывод следует из Письма ФАС России от 22.08.2018 N АД/66562/18.

Если заключаете договор с единственным поставщиком, в договоре среди прочего укажите информацию о стране происхождения товара. Она отражается независимо от предмета закупки. В частности, приводятся сведения о поставляемом при выполнении работ, оказании услуг товаре, в отношении которого заказчик осуществляет приемку и составляет первичный учетный документ (ч. 5.1, 5.2 ст. 3, ст. 3.6, ч. 5 ст. 4 Закона N 223-ФЗ, Письмо Минфина России от 03.11.2020 N 24-04-07/95720).

|  |
| --- |
| Как определить срок исполнения договора, заключаемого по Закону N 223-ФЗСрок исполнения договора Законом N 223-ФЗ не ограничен. Вы можете установить любой необходимый вам срок исполнения с учетом норм вашего положения о закупке. Этот срок должен соответствовать сроку исполнения договора, установленному вами в документах закупки, и заканчиваться в пределах месяца окончания срока исполнения, установленного в плане закупки (п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона N 223-ФЗ, пп. 10 п. 1 Требований к форме плана закупки). Определить этот срок вы можете как конкретной календарной датой, так и периодом, в который договор должен быть исполнен (ст. 190 ГК РФ).Учтите, что вашим положением о закупке могут быть установлены ограничения к сроку исполнения договора, например он может зависеть от вашего плана ФХД или иных локальных программ функционирования вашей организации.Если одним из критериев определения победителя конкурентной закупки был срок исполнения договора, включите в договор информацию о таком сроке из предложения победителя. |

|  |
| --- |
| Можно ли предусмотреть в договоре ретроактивную оговоркуМожно, если это не запрещено положением о закупке.Ретроактивная оговорка - это условие договора, которое позволяет распространить его действие на отношения, возникшие до заключения. Ее можно включить в договор, если это не запрещено каким-либо законом и этому не мешает специфика самих правоотношений (п. 2 ст. 425 ГК РФ).Закон N 223-ФЗ не запрещает включать в договор ретроактивную оговорку. Но следует помнить, что вы должны руководствоваться положением о закупке. Поэтому, если в положении установлен запрет на применение оговорки, не включайте ее в договор. В то же время вы можете предусмотреть право включать в договоры ретроактивную оговорку в положении о закупке (Письмо Минэкономразвития России от 19.01.2017 N ОГ-Д28-492). Это позволить избежать споров о возможности ее применения.Учтите, что применить ретроактивную оговорку **при проведении конкурентной закупки** можно только в отношении периода, который начинается с момента признания контрагента победителем. Распространить действие оговорки на более ранний период нельзя - это противоречит сути конкурентной закупки, ведь договор с ретроактивной оговоркой нужно заключить именно с тем лицом, которое выполняло обязательства до его заключения, а победителем конкурентной закупки может оказаться другое лицо. |

**1.2. Заключите договор в надлежащей форме**

Заключите договор по итогам закупки, составив единый документ, который вы подпишете (пп. 1 п. 1 ст. 161 ГК РФ).

**Если закупку проводили среди** **СМСП и самозанятых**, при заключении договора вам необходимо учитывать особенности, установленные законом. Договор по результатам такой закупки всегда заключается на электронной площадке с использованием электронной подписи.

В случае разногласий по проекту договора потенциальный поставщик вправе направить протокол разногласий через электронную площадку. Учитывайте замечания по такому протоколу, только если они состоят в том, что договор не соответствует извещению, документации или заявке участника. Если замечания обоснованны, исправьте договор и направьте участнику через площадку. Если вы отказались полностью или частично учесть замечания, составьте отдельный документ с причинами такого отказа и направьте его вместе с договором на площадку (ч. 28 ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ).

Договор по результатам неконкурентной закупки, проводимой среди СМСП и самозанятых по принципу "электронного магазина", также заключается с использованием электронной площадки (пп. "ж" п. 20(1) Положения об особенностях участия СМСП в закупках).

**После бумажной конкурентной процедуры** или электронной процедуры среди любых участников, а не только СМСП и самозанятых, вы можете заключить договор как на бумаге, так и путем обмена электронными документами. Закон N 223-ФЗ в этом вас не ограничивает, действуйте в соответствии с вашим положением о закупке.

**1.3. Получите от участника обеспечение исполнения договора по 223-ФЗ**

Порядок обеспечения исполнения договора Законом N 223-ФЗ не регламентирован. Если установили такие требования, действуйте строго в соответствии с вашим положением о закупке (ч. 2 ст. 2 Закона N 223-ФЗ).

**Если проводили конкурентную закупку только среди** **СМСП и самозанятых**, требуя от участника обеспечение исполнения договора, соблюдайте следующее (ч. 31 ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ, п. п. 25, 26 Положения об особенностях участия СМСП в закупках):

* предоставьте участнику право самостоятельно выбрать способ обеспечения исполнения договора. Он может сделать это путем внесения денежных средств на ваш счет, предоставить независимую гарантию или выбрать иной способ, предусмотренный документацией о закупке;
* размер обеспечения должен быть равен размеру аванса или не превышать 5% от начальной (максимальной) цены договора, если авансирование не предусмотрено.

В отношении указанной независимой гарантии применяются следующие требования (ч. 31, п. п. 1, 3 ч. 32 ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ):

* она соответствует п. п. 1, 3, пп. "а", "б" п. 4 ч. 14.1, ч. 14.2, 14.3 ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ, п. п. 3, 4, 6, 7 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 09.08.2022 N 1397. В частности, составляется по типовой форме;
* гарантия содержит указание на срок ее действия. Он не может быть менее одного месяца с даты окончания срока исполнения основного обязательства, предусмотренного извещением о закупке (документацией о закупке);
* в ней нет условия о представлении заказчиком гаранту судебных актов, которые подтверждают неисполнение участником закупки обеспечиваемых гарантией обязательств.

**Срок, к которому участник должен предоставить обеспечение** исполнения договора, также установите в соответствии с вашим положением о закупке. Можно, например, предусмотреть, чтобы участники предоставляли обеспечение одновременно с подписанным со своей стороны договором или в определенный срок после его заключения.

Если установили, что обеспечение исполнения предоставляется до заключения договора, и участник нарушил этот срок, то обеспечение заявки такому участнику не возвращается (ч. 26 ст. 3.2, ч. 17 ст. 3.4 Закона N 223-ФЗ).

**1.4. Направьте сведения в реестр договоров**

Вне зависимости от способа закупки, направьте сведения о договоре в Казначейство для включения в реестр договоров, используя функционал ЕИС. Исключение составляют договоры, заключенные по результатам закупок, сведения о которых не подлежат размещению в ЕИС.

Если заключили договор стоимостью больше 100 тыс. руб. (500 тыс. - для крупных заказчиков) неконкурентным способом и не размещали сведения в ЕИС, все равно направьте информацию о таком договоре в реестр - в этом случае система позволяет не заполнять сведения об извещении.

**Срок направления сведений** - в течение трех рабочих дней с момента заключения договора (ч. 2 ст. 4.1 Закона N 223-ФЗ).

**2. Какие предусмотрены сроки заключения договора при закупке по Закону N 223-ФЗ**

Заключать договор по итогам конкурентной закупки следует в срок не менее чем через десять дней и не более чем через двадцать дней с даты публикации в ЕИС итогового протокола закупки. Если поступила жалоба в антимонопольный орган или в соответствии с законодательством вам для заключения договора нужно получить одобрение органа управления, заключите договор не позднее чем через пять дней с даты такого одобрения или с даты принятия антимонопольным органом решения по жалобе (ч. 15 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

Если получили уведомление о жалобе, не заключайте договор, пока антимонопольный орган не вынесет свое решение. Заключенный таким образом договор является ничтожным (ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Если по истечении срока заключения договора потенциальный поставщик не предпринимает действий по заключению договора, например не предоставил в предусмотренный документацией срок обеспечение или не вернул подписанные экземпляры договора, вы вправе направить сведения о включении такого лица в реестр недобросовестных поставщиков (ч. 2 ст. 5 Закона N 223-ФЗ).

В таком случае, в зависимости от того, что предусмотрено вашим положением о закупке, вы можете, например, заключить договор с участником, сделавшим второе предложение, либо признать закупку несостоявшейся и выбрать победителя заново.

**При закупке у единственного поставщика** срок заключения договора Законом N 223-ФЗ не регламентирован. Установите сроки заключения таких договоров самостоятельно в положении о закупке (ст. 3.6 Закона N 223-ФЗ). При этом учтите, что при проведении неконкурентной закупки только среди СМСП и самозанятых этот срок не должен превышать 20 дней с даты принятия решения о заключении договора. Исключение - случаи, когда для заключения договора требуется одобрение органом управления заказчика, а также когда действия (бездействие) заказчика обжалуются в суде или антимонопольном органе. В последних двух случаях договор должен быть заключен в течение 20 дней с даты вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора (п. 27 Положения об особенностях участия СМСП в закупках). Полагаем, что в случае, когда для заключения договора требуется одобрение органом управления заказчика, срок заключения договора не должен превышать 20 дней с даты надлежащего оформления одобрения органа управления.

**3. Возможен ли отказ от заключения договора с победителем конкурентной закупки по Закону N 223-ФЗ**

Отказаться от заключения договора после конкурентной процедуры вы не можете, закон не предусматривает такой возможности для заказчика. Кроме того, установлен [предельный срок](#P60) для его заключения (ч. 15 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ).

**Последствия отказа заказчика от заключения договора по** **Закону** **N 223-ФЗ** заключаются в том, что победитель закупки вправе будет обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор. Кроме того, победитель вправе требовать возмещения убытков в связи с вашим уклонением (п. 6 ст. 448 ГК РФ).

Однако встречаются случаи, когда после подведения итогов конкурентной закупки выясняется, что победитель не соответствует требованиям документации или предоставил недостоверную информацию о соответствии таким требованиям. В такой ситуации заключать договор рискованно. На этот случай рекомендуем предусмотреть в положении о закупке **возможность отстранить участника** от участия в закупке на этапе заключения договора. При этом важно определить в положении:

1. **Исчерпывающий перечень оснований** для отстранения - несоответствие требованиям к участникам закупки или предоставление недостоверных сведений о соответствии таким требованиям.
2. **Момент**, когда заказчику становится известно об этих основаниях. Это должно произойти уже после определения победителя закупки.
3. **Порядок отстранения**. Целесообразно, чтобы решение об отстранении победителя от участия в закупке принимала закупочная комиссия. Оформить такое решение лучше в виде протокола, который будет размещен в ЕИС. В таком случае решение будет приниматься в том же порядке, что и решение об отклонении заявки на этапе ее рассмотрения.

Учтите, если ваше положение о закупке не содержит условий о порядке отстранения победителя на этапе заключения договора, вы обязаны заключить договор. В таком случае уделите особое внимание контролю за его исполнением.

**4. Возможен ли отказ победителя конкурентной закупки от заключения договора по Закону N 223-ФЗ**

Победитель конкурентной закупки не может отказаться от заключения договора без наступления негативных последствий для него. Законом N 223-ФЗ таких случаев не предусмотрено.

**Последствием отказа победителя от заключения договора по Закону N 223-ФЗ** будет удержание обеспечения заявки, если такое обеспечение было предусмотрено условиями закупки, и направление сведений об участнике в антимонопольную службу для принятия решения о включении в РНП (ч. 26 ст. 3.2, ч. 17 ст. 3.4, ч. 2 ст. 5 Закона N 223-ФЗ).

Решение антимонопольной службы о включении в РНП зависит от фактических обстоятельств. Например, участника могут не включить в РНП, если выяснится, что заказчик нарушил процедуру заключения договора.

Решение антимонопольной службы о включении в РНП можно обжаловать в суде (ч. 6 ст. 5 Закона N 223-ФЗ).