

Порядок определения существенных условий государственного контракта

Несмотря на то, что определению существенных условий договоров в литературе гражданского права уделяется много внимания, тем не менее однозначного их понимания ни в доктрине, ни в судебной-арбитражной практике нет. Так, например, Н.Д. Егоров полагает, что "существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора"¹. Характерно определение, данное И.Б. Новицким: "существенными пунктами в содержании сделки признаются такие, наличие которых является для данного рода сделок необходимым (в том смысле, что при отсутствии в сделке одного из таких пунктов, она не может считаться состоявшейся)"².

Таким образом, справедливым представляется мнение Д.О. Тузова о том, что практически общепризнано, да и судебная практика придерживается позиции, согласно которой "в случае несогласования какого-нибудь из существенных условий или отсутствия государственной регистрации, когда она требуется по закону, договор является незаключенным"³.

Прежде чем рассматривать существенные условия государственного контракта, необходимо сначала определиться со следующими вопросами: во-первых, в каком смысле будет пониматься термин "контракт" ("договор") при анализе существенных условий контракта; во-вторых, что вообще

¹ См.: Гражданское право: учебник / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. М.: Теис, 1996. С. 432 - 434.

² Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М.: Госюриздат, 1954. С. 44.

Тузов Д.О. [О понятии "несуществующей" сделки](#) в российском гражданском праве // Вестник ВАС РФ. 2006. N 10. С. 7.³

вкладывается в законодательстве и в доктрине в понятие существенных условий договора?

Как известно, в законодательстве и гражданско-правовой доктрине термин "договор" употребляется в трех различных смыслах: 1) "как основание возникновения правоотношения (договор - сделка); 2) как само правоотношение, возникшее из этого основания (договор - правоотношение); 3) как форма существования правоотношения (договор - документ)"⁴.

Отметим, что смешение понятий договора, в частности, как сделки и обязательства, осуждал еще Г.Ф. Шершеневич: "Наше законодательство не только не предполагает, что договор возможен за пределами обязательственного права, но даже смешивает договор с обязательством..."⁵.

Целью определения существенных условий государственного контракта будет являться определение всех необходимых условий, по которым сторонами должно быть достигнуто соглашение, чтобы контракт считался заключенным.

Рассмотрим, как в цивилистической доктрине определяется понятие "существенные условия договора".

Преобладающей в юридической литературе является точка зрения, согласно которой под существенными условиями договора признаются такие условия, отсутствие которых в тексте договора влечет признание его незаключенным⁶.

В доктрине гражданского права представлены две точки зрения, согласно первой (В.В. Витрянский) условия договора, определенные диспозитивными нормами, "по определению всегда являются существенными, поскольку относятся к категории условий, названных законом если не существенными, то уж во всяком случае необходимыми для

⁴ Витрянский В.В. Существенные условия договора (комментарий ГК РФ) // Хозяйство и право. 1998. N 7. С. 4.

⁵ Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Тула: Автограф, 2001. С. 397.

⁶ См.: Гражданское право: курс лекций / отв. ред. О.Н. Садилов. М.: БЕК, 1997. Ч. 2: Обязательственное право. С. 12; Гражданское право: учебник / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 2. М.: Проспект, 1997. С. 13.

данного вида договора"⁷; согласно второй (Д.О. Тузов, И.Е. Степанова и др.), если условие законом отнесено к существенному (необходимому), но при этом определяется диспозитивной нормой, то никаким существенным условием оно не является.

Что касается условий, определенных императивными нормами, то В.В. Витрянский, основываясь на п. 1 ст. 422 ГК РФ, приходит к выводу, что "императивные нормы никак не могут определять условия договора - они устанавливают правила, которые должны соблюдаться участниками имущественного оборота, и находятся за рамками понятия "договор"⁸. О.С. Иоффе⁹, напротив, считал, что поскольку обязательства возникают из договора, то соответствующие обязательные правила в источниках права, определяющие содержание обязательства из договора, являются условиями договора.

Заключая, подчеркнем, что в данной работе мы придерживаемся позиции В.В. Витрянского, согласно которой "исследование существенных условий договора предполагает анализ "договора-правоотношения", содержание которого отнюдь не исчерпывается пунктами, имеющимися в тексте договора"¹⁰.

Теперь рассмотрим, как законодатель определяет существенные условия гражданско-правовых договоров. По мнению Л. Шевченко и Е. Шевченко, законодатель при определении круга существенных условий исходит из необходимости: 1) упорядочить процесс заключения договора и в этих целях придать достаточную определенность оферте и 2) придать объективную определенность заключаемому договору, а для этого определить тот минимум условий, без которых договор не может считаться заключенным¹¹.

⁷ Витрянский В.В. Существенные условия договора (комментарий ГК РФ). С. 12.

⁸ См.: Витрянский В.В. Существенные условия договора (комментарий ГК РФ). С. 12.

⁹ См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. С. 31.

¹⁰ Витрянский В.В. Некоторые итоги кодификации правовых норм о гражданско-правовом договоре. С. 105.

¹¹ См.: Шевченко Л., Шевченко Е. Теоретические и практические проблемы определения содержания гражданско-правовых договоров и круга их существенных условий // Хозяйство и право. 2006. N 12. С. 28.

В п. 1 ст. 432 ГК РФ определено, что существенными условиями гражданско-правового договора являются "условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение". Как видим, по воле законодателя существенными условиями являются условия, которые названы именно в законе как существенные или необходимые для договоров данного вида.

В ГК РФ содержатся различные варианты формулировок существенных условий договоров. Некоторые его статьи прямо озаглавлены "Существенные условия договора", в иных случаях в ГК РФ содержатся указания ("должен содержать") о том, какие условия следует включать в договор. Помимо "существенных" в законодательстве употребляется термин "обязательные условия" договора.

Рассмотрим один из видов существенных условий - те, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида (объективно-существенные условия).

С учетом положений Закона N 44-ФЗ полагаем, что объективно-существенные условия государственного контракта как юридической конструкции составляют три группы условий:

- 1) условия, являющиеся существенными для конкретного вида гражданско-правового договора, определяемые ГК РФ;
- 2) условия, являющиеся существенными для каждого вида гражданско-правового договора, определяемые Законом N 44-ФЗ;
- 3) условия, являющиеся существенными для каждого вида гражданско-правового договора, определяемые иными нормативными правовыми актами РФ (например, БК РФ и др.).

Рассмотрим существующие в доктрине и практике позиции по данному вопросу. Так, О.Е. Махова, рассматривая госконтракт на выполнение подрядных работ, отмечает, что его существенные условия определены ГК

РФ, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ и субъектов РФ¹².

В целом с ней следует согласиться, но вызывает сомнение, что существенные условия могут определяться нормативными правовыми актами субъектов РФ, так как в соответствии с Конституцией РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации (п. 1 ст. 3 ГК РФ). По мнению М. Филатовой, к существенным условиям госконтракта поставки товаров для государственных нужд законодательно отнесены, помимо предмета и объекта контракта, срок исполнения обязательства и цена, что соответствует существенным условиям договора поставки¹³.

В.А. Щербаков считает, что существенными условиями госконтракта на поставку товаров для государственных нужд являются: предмет договора (наименование продукции, номенклатура, количество, качество и др.), срок исполнения договора¹⁴.

С учетом того, что договор поставки товаров для государственных (муниципальных) нужд является разновидностью договора поставки, его существенными условиями должны признаваться условия о предмете и сроке. Кроме того, судебная практика, со ссылкой на ст. 532 ГК РФ, признает в качестве существенного условие о цене¹⁵.

Ф.А. Тасалов, задаваясь вопросом определения существенных условий госконтрактов, приходит к выводу о том, что "требования п. 1 ст. 432 ГК РФ распространяются не только на гражданско-правовые договоры, но и на государственные контракты"¹⁶. Какие условия госконтрактов определяет в качестве существенных арбитражная практика? В одном деле суд пришел к

¹² См.: Махова О.Е. Договор строительного подряда как институт гражданского права. С. 12.

¹³ См.: Филатова М.А. Гражданско-правовое регулирование договора поставки: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. С. 18 - 19.

¹⁴ См.: Щербаков В.А. Гражданско-правовое регулирование размещения государственных и муниципальных заказов в Российской Федерации. С. 16.

¹⁵ См.: [Комментарий](#) к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая: учебно-практический комментарий (постатейный) / Е.Н. Абрамова, Н.Н. Аверченко, К.М. Арсланов и др.; под ред. А.П. Сергеева. М.: Проспект, 2010.

¹⁶ Тасалов Ф.А. Отношения по размещению и исполнению государственного заказа: особенности гражданско-правового регулирования (на примере Российской Федерации и Соединенных Штатов Америки). С. 170.

выводу, что исходя из системного толкования ст. ст. 702, 708, 740, 763 ГК РФ следует, что существенными для договора подряда на выполнение работ для государственных (муниципальных) нужд являются условия о его предмете и сроках выполнения работ¹⁷. Окружной суд другого округа указал, что по смыслу норм, содержащихся в п. п. 1, 2 ст. 740, п. 1 ст. 743, п. 1 ст. 708 ГК РФ, существенными условиями государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд являются предмет договора, определяющий в том числе виды, содержание и объемы работ, конечный срок выполнения работ, их стоимость¹⁸.

Арбитражный суд Восточно-Сибирского округа указал, что заказчиком нарушены существенные условия контракта в части оплаты выполненных и принятых работ, исковые требования о расторжении договора подряда удовлетворены судами правомерно. Таким образом, условия об оплате выполненных работ, установленные Законом N 44-ФЗ, суд квалифицировал в качестве существенного условия контракта¹⁹.

В другом деле окружной суд указал, что ответчик в одностороннем порядке изменил стоимость поставляемого товара, что является изменением существенных условий договора²⁰.

Таким образом, вопрос о составе существенных условий государственного (муниципального) контракта в судебной практике на сегодняшний день является дискуссионным.

Итак, какие именно условия определяет в качестве существенных Закон N 44-ФЗ?

¹⁷ См.: Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 30.10.2017 N Ф07-11940/17 по делу N А56-84479/2016.

¹⁸ См.: Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 02.11.2017 N Ф04-4191/17 по делу N А70-2131/2017.

¹⁹ См.: [Постановление](#) Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 12.09.2017 N Ф02-4196/17 по делу N А33-9302/2016.

²⁰ См.: [Постановление](#) Арбитражного суда Московского округа от 11.10.2017 N Ф05-14222/2017 по делу N А40-35358/2017.

Исходя из требований ст. 34 Закона N 44-ФЗ представляется, что государственный контракт, помимо существенных условий, которые характерны для договоров определенного вида, должен обязательно включать следующие пять положений:

1) цену контракта, которая является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением определенных случаев;

2) условие об ответственности заказчика в случае просрочки им исполнения обязательства, предусмотренного контрактом;

3) условие об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае просрочки им исполнения обязательства, предусмотренного контрактом;

4) график исполнения контракта, если контракт заключается на срок более чем три года и при этом цена контракта составляет более чем 100 млн руб.;

5) условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги;

6) о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки;

7) условие о банковском сопровождении;

8) условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

Соответственно, данные условия должны рассматриваться в качестве существенных условий государственного контракта.

В. Петрищев указывает на следующие условия, которые согласно Закону N 44-ФЗ являются обязательными: о цене (при этом установлена презумпция твердой цены (п. 2 ст. 34)); ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение

обязательств, предусмотренных контрактом (п. 4 ст. 34); порядке и сроках оплаты; порядке и сроках осуществления приемки товара, результатов работ и услуг; порядке и сроках оформления результатов приемки; сроках возврата поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (п. 27 ст. 34) и т.д.

Обозначенные условия контракта не квалифицированы напрямую Законом N 44-ФЗ как существенные, но такая квалификация следует из ст. 432 ГК РФ, поскольку эти условия необходимы для заключения контракта и должны в нем содержаться²¹.

Теперь рассмотрим вопрос о том, какие другие федеральные законы, помимо ГК РФ и Закона N 44-ФЗ, устанавливают условия, являющиеся существенными для госконтрактов.

По нашему мнению, это Бюджетный кодекс РФ, который, в частности, устанавливает, что "закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса" (п. 1 ст. 72 БК РФ).

Если Закон N 44-ФЗ не содержит, да и не может содержать, четкого перечня существенных условий контракта, то, как пишет А.Л. Юдицкий, ст. 41 Закона Украины "Об осуществлении государственных закупок" определены условия договора, т.е. условия, которые являются обязательными при заключении договора.

В частности, такими условиями являются: предмет договора (наименование, номенклатура, ассортимент), количество товаров, работ и услуг и требования к качеству, порядок осуществления оплаты; цена договора, срок и место поставки товаров, предоставления услуг, выполнения работ, срок действия договора, права и обязанности сторон, указание условия

²¹ Петрищев В. [Госзакупкам - зеленый свет](#) // ЭЖ-Юрист. 2013. N 15. С. 5.

о возможности уменьшения объемов закупки в зависимости от реального финансирования расходов, ответственность сторон"²².

Итак, резюмируя, полагаем, что объективно-существенные условия государственного контракта, точнее определенного вида гражданско-правового договора, обладающего признаками госконтракта как юридической конструкции, составляют три группы условий:

1) условия, являющиеся существенными для конкретного вида гражданско-правового договора, определяемые ГК РФ;

2) условия, являющиеся существенными для каждого вида гражданско-правового договора, определяемые Законом N 44-ФЗ;

3) условия, являющиеся существенными для каждого вида гражданско-правового договора, определяемые иными нормативно-правовыми актами РФ (например, БК РФ и др.).

Кроме того, субъективно-существенными условиями госконтракта являются условия, указанные в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке, т.е. условия существенные в силу соглашения сторон контракта на основании предоставленного заказчику законодателем права на включение их в проект госконтракта в составе документации.

²² Юдицкий А.Л. Общие положения договора о закупке на Украине и в Российской Федерации: сравнительно-правовой анализ. С. 64.