

## **Рекомендации членам Ассоциации СРО «ТОС» по исполнению государственных (муниципальных) контрактов в качестве подрядчиков**

Действующее гражданское законодательство Российской Федерации предписывает, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК)).

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации (постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

По общему правилу, предусмотренному пунктом 5 статьи 10 ГК, добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагается, пока не доказано иное.

К сожалению, исходя из имеющейся практики защиты интересов подрядных организаций в спорах с заказчиками по государственным (муниципальным) контрактам, делаем вывод, что не все участники гражданского оборота стремятся выполнять общеправовой принцип добросовестности.

Ниже приведем перечень, на наш взгляд, имеющих существенное значение обстоятельств, которые должны быть приняты во внимание членами Ассоциации СРО «ТОС» при исполнении государственных (муниципальных) контрактов в качестве подрядчиков.

### **1. Взаимодействие.**

Большое значение при исполнении сторонами условий контракта имеют способы взаимодействия между ними. По возможности следует отказаться от телефонных переговоров и личных встреч без составления официального документа (например, протокола рабочей встречи по той или иной повестке). Содержание такого сотрудничества, а порой и даже сам факт контакта бывает очень сложно и даже невозможно установить, в связи с чем стороны утрачивают право ссылаться на юридически значимые для них факты, полученные при таком взаимодействии, что, в свою очередь, может негативно отразиться на ситуации для той или иной стороны. Таким образом, предпочтение следует отдать обмену корреспонденцией и обмену данными с помощью электронных средств коммуникации.

### **2. Корректное ведение делопроизводства.**

При взаимодействии с контрагентом необходимо большое внимание уделить делопроизводству. При обмене с контрагентом документацией в письменном виде следует зафиксировать получение того или иного документа. Можно передавать документы по акту приема-передачи, подписываемому уполномоченными представителями обеих сторон, однако такой способ не может установить содержание переданного документа, что тоже очень важно. В качестве одного из способов надлежащего обмена документацией следует указать передачу оригинала документа через уполномоченное на ведение делопроизводства организации лицо (канцелярия, приемная, помощник руководителя, секретарь) с одновременным проставлением на копии данного документа штампа организации о получении документа, а также с указанием регистрационного (входящего) номера, даты получения, должности и подписи лица, принявшего документ. Обмениваясь документацией таким образом, можно будет установить факт передачи документа и его содержание.

### **3. Электронное взаимодействие.**

В век современных технологий участники гражданского оборота предпочитают обмениваться информацией с помощью электронных средств связи (электронная почта, служба коротких сообщений (СМС), мессенджеры и т.д.). В то же время необходимо иметь в виду следующее:

- закрепите в контракте возможность взаимодействия путем обмена сообщениями по электронной почте (это будет являться подтверждением, что вы действовали добросовестно ввиду согласования с другой стороной контракта порядка сотрудничества);
- укажите в контракте все возможные адреса электронной почты, по которым будет осуществляться связь с контрагентом (это позволит избежать последующих высказываний контрагента о неполучении документов и информации);
- по возможности используйте электронную цифровую подпись (ЭЦП) и обяжите контрагента также ее использовать (это будет являться подтверждением, что документ и иная информация исходит от стороны по контракту и ее уполномоченного представителя, что исключает вероятность взлома почтового ящика или направления различного рода документов от неуполномоченного представителя);
- закрепите за собой и контрагентом обязанность направлять отчет о получении документов и информации (это также позволит избежать последующих высказываний контрагента о неполучении документов и информации; в противном случае придется доказывать, что другая сторона получала документы, но намеренно игнорировала их);
- не «играйте в одни ворота» – как только контрагент перестал взаимодействовать с вами посредством электронного обмена информацией, переходите на обмен «живыми» документами (в этом случае риск не оправдывает себя: может быть, у контрагента временно не работает почта, а может быть, он намеренно игнорирует вас; проявите бдительность и поступите добросовестно – используйте все возможные способы исполнения принятых на себя обязательств по контракту).

#### 4. Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта.

Особенностью государственных (муниципальных) контрактов является предоставление заказчику, нежели подрядчику, больших привилегий. Это, в частности, выражается в установлении широкого перечня оснований, по которым заказчик вправе отказаться от исполнения контракта. Такой односторонний отказ повлечет за собой ряд неблагоприятных последствий для подрядчика, поэтому, как только вы получите от заказчика уведомление о принятии такого решения, не ждите, обжалуйте его в судебной инстанции, это поможет вам оттянуть время для анализа ситуации и поиска дальнейшего выхода. Если вы не уверены в своей правоте или не знаете, каким образом обосновать свою позицию, обращайтесь к юристам, они помогут вам правильно аккумулировать имеющиеся у вас сведения, составить документы, необходимые для инициации судебного спора, а также нормативно обосновать вашу позицию.

#### 5. Включение в реестр недобросовестных подрядных организаций (РНП).

Инициация заказчиком рассмотрения уполномоченным органом вопроса о включении сведений о подрядной организации в РНП является неизбежным последствием одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта ввиду предписанной нормативным актом обязанности заказчика сообщить в уполномоченный орган о факте расторжения контракта в одностороннем порядке; об обоснованных причинах такого расторжения, а также сведения о подрядной организации. Исходя из практики рассмотрения уполномоченным органом вопроса о включении сведений о подрядной организации в РНП, можно сделать вывод, что уполномоченный орган оценивает действия подрядной организации по исполнению контракта именно в точки зрения добросовестности. Если подрядчик докажет, что предпринял все возможные меры, чтобы исполнить свои обязательства по контракту, уполномоченный орган откажет во включении сведений о нем в РНП. Это возможно только в случае неукоснительного соблюдения требований действующего российского законодательства, условий контракта, а также рекомендаций, приведенных выше.

Как уже указывалось ранее, добросовестность участников гражданского оборота предполагается, соответственно, установление недобросовестного поведения стороны контракта осуществляется уполномоченным органом в каждом конкретном случае в зависимости от имеющих место быть обстоятельств. В то же время можно выделить основные критерии определения поведения лица в качестве добросовестного, в частности:

- лицо учитывает права и законные интересы другой стороны (например, подрядчик должен учитывать право собственников многоквартирного дома на качественный и выполненный в срок капитальный ремонт);

- лицо содействует другой стороне, помогает ей получить необходимую информацию (например, у подрядчика есть право требовать у заказчика предоставления дополнительной информации и документации, в том числе доверенностей, писем согласования и т.д.; соответственно, отказ заказчика от предоставления этих сведений и документов будет рассмотрено как недобросовестное поведение).

б. Банковская гарантия.

Банковская гарантия представляется подрядчиком заказчику как обеспечение исполнения им своих обязательств по контракту. Заказчик, принимая решение об одностороннем отказе, вправе обратиться в банк с требованием о выплате денежных средств в качестве штрафных санкций, которые потом банк в порядке регресса потребует у подрядчика. В большинстве случаев размер штрафных санкций достигает значительной суммы, и у подрядчика нет таких средств. В этом случае рекомендуем в рамках судебного обжалования одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта воспользоваться мерой временной защиты своего права и способом сохранения существующего положения в виде **заявления о принятии обеспечительных мер, которые позволят приостановить списание денежных средств на основании банковской гарантии** до того момента, пока не решится вопрос о законности принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного с подрядчиком.

Мы надеемся, что данные нами рекомендации помогут защитить интересы членов Ассоциации СРО «ТОС» при исполнении государственных (муниципальных) контрактов в качестве подрядных организаций.

Партнер, адвокат

В.В. Сальникова