

УДК 34

DOI 10.34670/AR.2019.89.8.010

Отдельные правовые проблемы исполнения государственного контракта при поставке товара с улучшенными характеристиками

Шейко Вадим Владимирович

Руководитель отдела экспертиз,
экспертно-правовой центр «Прометей»,
129090, Российская Федерация, Москва, Каланчевская ул., 16, стр. 1;
e-mail: vadim-sheiko@yandex.ru

Митюшкин Роман Андреевич

Генеральный директор,
экспертно-правовой центр «Прометей»,
129090, Российская Федерация, Москва, Каланчевская ул., 16, стр. 1;
e-mail: pochta@eprp.ru

Аннотация

В статье рассматривается специфика производства экспертизы при исполнении государственного контракта в сфере закупок товара с улучшенными характеристиками. Описываются особенности производства внешней экспертизы при исполнении государственного контракта, в частности, рассмотрены ограничения и трудности, с которыми сталкивается эксперт, производящий экспертизу в соответствии с Законом №44-ФЗ (Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»). Предлагается возможный подход к толкованию термина «улучшенные характеристики», а также способы избежать некорректных результатов при проведении экспертизы товара, обладающего улучшенными характеристиками по сравнению с предусмотренными в государственном контракте. Приводятся теоретические предпосылки к возможному законодательному толкованию термина «улучшенные характеристики товара», описаны ситуации, свидетельствующие о необходимости правового описания указанного термина, указаны проблемы и ограничения, возникающие при проведении внешней экспертизы по исполнению государственного контракта, и намечены возможные пути их преодоления. Предлагается использовать комплексный подход при квалификации имеющихся характеристик товара, приводятся рекомендации по анализу тех или иных товароведных показателей с учетом ситуации, функционального назначения, особенностей использования товара и других факторов.

Для цитирования в научных исследованиях

Шейко В.В., Митюшкин Р.А. Отдельные правовые проблемы исполнения государственного контракта при поставке товара с улучшенными характеристиками // Вопросы российского и международного права. 2019. Том 9. № 8А. С. 73-79. DOI 10.34670/AR.2019.89.8.010

Ключевые слова

Исполнение государственного контракта, экспертиза государственного контракта, улучшенные характеристики товара, товароведческая экспертиза, контракт.

Введение

Одними из целей создания контрактной системы в сфере государственных закупок являются обеспечение открытости и прозрачности их проведения, создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок, повышение качества поставляемых товаров, работ и услуг.

Основная часть

Для исключения коррупционной составляющей закупок, в соответствии с пунктом 3 статьи 94 Федерального закона №44, для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов заказчик обязан провести экспертизу. Причем экспертиза может проводиться заказчиком как своими силами (внутренняя экспертиза), так и с привлечением экспертов или экспертных организаций на основании контрактов (внешняя экспертиза) [Конкина, Минат, 2017]. В случае несогласия поставщика (подрядчика, исполнителя) с выводами эксперта он имеет право провести повторную экспертизу за свой счет. Таким образом, проведение экспертизы (внешней или внутренней) является необходимым этапом процесса исполнения контрактов, в результате которого устанавливается соответствие или несоответствие фактически поставленного товара характеристикам и показателям, установленным в государственном контракте.

В соответствии с пунктом 7 статьи 95 Федерального закона №44, при исполнении контракта допускается поставка товара (выполнение работы, оказание услуги), качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. Однако заказчик должен согласовать применение указанного пункта статьи с поставщиком и внести соответствующие изменения в реестр контрактов. Данную информацию нередко вносят непосредственно в государственные контракты, тем самым уведомляя поставщика о возможности принятия товаров с улучшенными характеристиками. Следует отметить, что в федеральном законе применяется термин «улучшенные характеристики», который не нашел отражения ни в одном другом нормативно-правовом акте: в законодательстве не содержится информации о существенных признаках этого понятия.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона №44-ФЗ, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых, в соответствии с Законом №44-ФЗ, извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 2 статьи 34 Закона №44-ФЗ, при заключении и исполнении контракта

изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 и статьей 95 Закона №44-ФЗ.

В соответствии с частью 7 статьи 95 Закона №44-ФЗ, при исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. Указанная норма Закона №44-ФЗ не устанавливает обязанности по заключению дополнительного соглашения об изменении условий контракта [Павлов, Кишеев, 2018].

Вместе с тем из части 7 статьи 95 Закона №44-ФЗ следует, что условиями для замены поставляемого товара являются, во-первых, его более высокое качество по сравнению с товаром, согласованным к поставке, а во-вторых, согласие заказчика на эту замену.

Согласно части 1 статьи 452 Гражданского кодекса Российской Федерации, соглашение об изменении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев не вытекает иное.

Таким образом, в случае если при исполнении контракта заказчиком по согласованию с поставщиком принято решение о поставке товара, качество, технические и функциональные характеристики которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими характеристиками, указанными в контракте, то стороны заключают дополнительное соглашение об изменении условий контракта в части качества, технических и функциональных характеристик поставляемого товара, которые являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими характеристиками, указанными в контракте.

Экспертное заключение, содержащее ход и результаты проведенной внешней экспертизы по государственному контракту, отражает качественные, технические и функциональные характеристики, свидетельствующие о соответствии или несоответствии поставленной продукции соответствующим требованиям, указанным в контракте. Установление наличия или отсутствия улучшенных характеристик в поставленном товаре (выполненной работе, оказанной услуге) выходит за рамки компетенции эксперта, производящего экспертизу по государственному контракту [Шейко, Митюшкин, 2018]. По указанной причине, по нашему мнению, в описанном случае существует необходимость в назначении товароведческой экспертизы для решения вопроса о наличии или отсутствии улучшенных характеристик у конкретных объектов исследования.

Существует и ряд других факторов, из-за которых специалист, производящий экспертизу в соответствии с Федеральным законом №44, не может решить вопрос, является ли исследуемый объект по своим качествам, техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам) улучшенным по сравнению с объектом, технические и функциональные характеристики которого указаны в государственном контракте. Во-первых, в законодательстве отсутствует единое толкование термина «улучшенная характеристика», в связи с чем невозможно четко и однозначно оценить наличие или отсутствие этих характеристик. Во-вторых, если допустить производство экспертизы по улучшенным характеристикам с учетом отсутствия законодательно закрепленного термина (по причине практической необходимости установления данного факта), то представляется логичным исследовать не просто отдельный объект сам по себе, а в совокупности с иными объектами, связанными с ним (поставленными или уже находящимися в пользовании у заказчика), при этом учитывая цели и условия их использования. В-третьих, у эксперта, производящего внешнюю

экспертизу, имеются некоторые ограничения, закрепленные в государственном контракте и не допускающие проведение полного и всестороннего исследования. Например, в государственном контракте на поставку картриджей для лазерного принтера отсутствует возможность нарушить целостность упаковки и провести испытания до подписания передаточных документов со стороны заказчика. При производстве внешней экспертизы соответствие оставшихся картриджей указанным в контракте характеристикам принимается «на веру», предполагая добросовестность поставщика. Такая же ситуация возникает при необходимости установить некоторые не определяемые визуально параметры исследуемых объектов [Красовский и др., 1999, 202-204], которые отражены в документах (паспорте, сертификате): эксперт не ставит под сомнение подлинность документов и «верит» указанным характеристикам, если у него отсутствуют достаточные основания им не доверять. Для установления улучшенных характеристик поставленного товара подобный подход неприемлем.

Приведем примеры, иллюстрирующие необходимость применения полного и всестороннего исследования в целях установления факта наличия или отсутствия улучшенных характеристик [Дорошенко, Дюнина, Смолина, 2009]. В государственное образовательное учреждение были поставлены колбы для жидкостей объемом 400 мл, однако, в соответствии с техническим заданием государственного контракта, необходимо было поставить колбы для жидкостей объемом 300 мл. С одной стороны, больший объем можно оценить как улучшенную характеристику, однако, со слов преподавателя школьной дисциплины, для проведения конкретного опыта нужна колба для жидкостей объемом строго 300 мл. В данном случае колбу с увеличенным объемом нельзя считать товаром с улучшенными характеристиками [Каминени, Муни, 2003].

В другом примере в государственное образовательное учреждение поставили видеопроекторы с большим форматом, чем было предусмотрено в требованиях технического задания. Однако в школе уже имелись экраны для видеопроекторов, которые исключают использование видеопроекторов с большим форматом. Таким образом, поставленный товар не может быть реализован в учебном учреждении, следовательно, возможность проецирования на экран большего размера в данном случае не может рассматриваться как улучшенная характеристика.

Еще одним примером является поставка компьютерной техники в государственное предприятие. Экспертом было установлено, что моноблоки имеют большую мощность блока питания, чем указано в техническом задании государственного контракта: по техническому заданию этот параметр должен составлять 120 Вт, тогда как фактически были поставлены моноблоки с блоком питания 200 Вт. Данный параметр также не может быть однозначно оценен как улучшенная характеристика, ввиду того что, с одной стороны, более мощный блок питания позволит добавить оперативной памяти или установить дополнительный жесткий диск в случае необходимости, однако с другой стороны, более мощный блок питания также расходует и большее количество электроэнергии, что, в свою очередь, приведет к увеличению расходов на оплату счетов за электричество.

На наш взгляд, при установлении возможности описать имеющиеся у товара параметры как улучшенные необходимо учитывать меру их полезности, что проявляется через основополагающие товароведные характеристики.

Характеристика – это совокупность отличительных свойств, признаков предмета или явления. Исходя из этого определения термина, можно сформулировать основополагающие товароведные характеристики объектов.

Ассортиментная характеристика товаров – это совокупность отличительных групповых и

видовых свойств и признаков товаров, определяющих их функциональное и (или) социальное значение. Такая характеристика включает группу, подгруппу, вид, разновидность, наименование, торговую марку и устанавливает принципиальные отличия одного вида или наименования товара от другого.

Качественная характеристика (качество) товаров – это совокупность внутривидовых потребительских свойств, позволяющих удовлетворять разнообразные потребности. Данная характеристика товаров тесно связана с ассортиментной, так как они обе учитывают общее потребительское свойство товара — его назначение. Качественная характеристика отличается от ассортиментной большей полнотой потребительских свойств, среди которых важное место занимают безопасность и экологичность.

Количественная характеристика товаров – совокупность определенных внутривидовых свойств, выраженных с помощью физических величин и единиц их измерения [Товароведение, 2001, 8-91].

Определение улучшенных характеристик осуществляется следующими сравнительными методами:

- 1) объективные – измерительные, расчетные, регистрационные; их преимущество состоит в объективности, повторяемости, сопоставимости и воспроизводимости результата, который выражается в общепринятых единицах;
- 2) эвристические методы, среди которых выделяются органолептические методы, то есть определение характеристик товара на основе анализа восприятия органов чувств человека.

Улучшенная характеристика представляет собой относительный показатель, основанный на сравнении совокупности показателей качества сопоставляемых объектов.

Виды улучшенных характеристик:

- 1) технические: сравнение технологического совершенства при исследовании однотипных товаров;
- 2) технико-экономические: сравнение как технических, так и экономических показателей; интегральный показатель — отношение суммарного полезного эффекта от эксплуатации или потребления продукции к суммарным затратам на ее эксплуатацию;
- 3) нормативные: характеризуются действительными числовыми значениями показателей качества, которые находятся в области, ограниченной предельными значениями.

Оценка улучшенных характеристик включает совокупность сравнительных операций по выбранной номенклатуре показателей, оценку их действительных значений и сопоставление сравниваемых объектов [Архипов, Аршинова, 2006, 51-54].

В свою очередь, увеличение количества товара, объема работ или услуг по одному контракту не является улучшенной характеристикой. Страна происхождения товара также не может являться показателем его качества и использоваться для оценки его технических и функциональных параметров.

Заключение

Таким образом, мы видим возможность решения проблемы в следующем. Учитывая невозможность установления улучшенных характеристик при производстве внешней экспертизы, необходимо назначать товароведческую экспертизу для ответа на вопрос: является ли исследуемый объект по своим качествам, техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам) улучшенным по сравнению с объектом, технические и функциональные характеристики которого указаны в государственном контракте? При

производстве товароведческой экспертизы в целях установления факта наличия или отсутствия улучшенных характеристик необходимо проводить исследование комплексно, с учетом всех нюансов будущего использования исследуемого товара, объема работ или услуг.

Библиография

1. Архипов А.Е., Аршинова А.Н. Товароведение и экспертиза товаров. Новосибирск, 2006. С. 51-54.
2. Дорошенко Т.Г., Дюнина О.П., Смолина И.А. Управление государственными и муниципальными заказами. Иркутск, 2009. С. 203-219.
3. Каминени С., Муни М. Сосуд с улучшенной характеристикой на действие нагрузки сверху // Патент на изобретение RU 2337863 05.11.2003.
4. Конкина В.С., Минат В.Н. Теоретические и практические аспекты осуществления внешней экспертизы качества поставляемых товаров // Перспективы устойчивого развития АПК. 2017. С. 331-340.
5. Красовский П.А. и др. Товар и его экспертиза. М.: Центр экономики и маркетинга, 1999. 240 с.
6. Министерство экономического развития Российской Федерации. Письмо от 5 августа 2016 г. НД28и-2081.
7. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Федеральный закон от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ.
8. Павлов Д.М., Кишеев Д.В. Отдельные правовые проблемы запрета изменения существенных условий государственного контракта при его исполнении // Образование и право. 2018. №2. С. 104-111.
9. Товароведение и экспертиза продовольственных товаров. М.: ИНФРА-М, 2001. 544 с.
10. Шейко В.В., Митюшкин Р.А. Методика проведения экспертизы исполнения контракта в соответствии с 44-ФЗ // Муниципалитет: экономика и управление. 2018. №4 (25). С. 99-102.

Legal issues of the execution of the state contract for the supply of products with improved characteristics

Vadim V. Sheiko

Head of Expertise Department,
Expert Legal Center “Prometheus”,
129090, 1, 16, Kalanchevskaya st., Moscow, Russian Federation;
e-mail: vadim-sheiko@yandex.ru

Roman A. Mityushkin

CEO of Expert Legal Center “Prometheus”,
129090, 1, 16, Kalanchevskaya st., Moscow, Russian Federation;
e-mail: pochta@epcp.ru

Abstract

The article considers specific features of expert analysis in the field of state contract performance for procurement of products with improved characteristics. External examination in the field of state contract performance is described, in particular, the restrictions that an expert may face when conducting the examination in accordance with Law №44-FZ (Federal Law on the Contract System in State and Municipal Procurement of Goods, Works and Services) are outlined. We propose options for the interpretation of the term “improved characteristics”, as well as ways to avoid incorrect results when conducting an examination of a product that has improved characteristics compared to those specified in the state contract. Theoretical prerequisites for a

possible legislative interpretation of the term “improved product characteristics” are described in the paper, dealing with situations that indicate the need for a legislative description of the specified term. We point out problems and restrictions, that arise during an external examination of a state contract, and propose possible ways to overcome them. We suggest to use an integrated approach in the treatment of the available product characteristics; recommendations are given on the analysis of various merchandising indicators, with regard to the situation, functionality, area of the product application and other factors.

For citation

Sheiko V.V., Mityushkin R.A. (2019) Otdel'nye pravovye problemy ispolneniya gosudarstvennogo kontrakta pri postavke tovara s uluchshennymi kharakteristikami [Legal issues of the execution of the state contract for the supply of products with improved characteristics]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 9 (8A), pp. 73-79. DOI 10.34670/AR.2019.89.8.010

Keywords

State contract performance, state contract examination, improved characteristics, merchandising expertise, contract.

References

1. Arkhipov A.E., Arshinova A.N. (2006) *Tovarovedenie i ekspertiza tovarov* [Commodity research and examination of goods]. Novosibirsk.
2. Doroshchenko T.G., Dyunina O.P., Smolina I.A. (2009) *Upravlenie gosudarstvennymi i munitsipal'nymi zakazami* [Management of state and municipal orders]. Irkutsk.
3. Kamineni S., Muni M. (2003) Sosud s uluchshennoi kharakteristikoi na deistvie nagruzki sverkh [A vessel with an improved characteristic for the action of a load from above]. *Patent na izobrenie RUS 2337863 05.11.2003* [Patent for invention RUS 2337863 11/05/2003].
4. Konkina V.S., Minat V.N. (2017) Teoreticheskie i prakticheskie aspekty osushchestvleniya vneshnei ekspertizy kachestva postavlyaemykh tovarov [Theoretical and practical aspects of the implementation of an external examination of the quality of delivered goods]. *Perspektivy ustoichivogo razvitiya APK* [Prospects for sustainable development of the agroindustrial complex], pp. 331-340.
5. Krasovskii P.A. et al. (1999) *Tovar i ego ekspertiza* [Product and its expertise]. Moscow: Tsentr ekonomiki i marketinga Publ.
6. *Ministerstvo ekonomicheskogo razvitiya Rossiiskoi Federatsii. Pis'mo ot 5 avgusta 2016 g. ND28i-2081* [The Ministry of Economic Development of the Russian Federation. Letter dated August 5, 2016 ND28i-2081].
7. *O kontraktnoi sisteme v sfere zakupok tovarov, rabot, uslug dlya obespecheniya gosudarstvennykh i munitsipal'nykh nuzhd: Federal'nyi zakon ot 5 aprelya 2013 goda №44-FZ* [On the contract system in the field of procurement of goods, works, services to meet state and municipal needs: Federal Law of April 5, 2013 No. 44-FZ].
8. Pavlov D.M., Kisheev D.V. (2018) Otdel'nye pravovye problemy zapreta izmeneniya sushchestvennykh uslovii gosudarstvennogo kontrakta pri ego ispolnenii [Certain legal problems of the prohibition of changing the essential conditions of a state contract during its execution]. *Obrazovanie i parvo* [Education and Law], 2, pp. 104-111.
9. Sheiko V.V., Mityushkin R.A. (2018) Metodika provedeniya ekspertizy ispolneniya kontrakta v sootvetstvii s 44-FZ [Methodology for the examination of contract execution in accordance with 44 federal law]. *Munitsipalitet: ekonomika i upravlenie* [Municipality: Economics and Management], 4 (25), pp. 99-102.
10. (2001) *Tovarovedenie i ekspertiza prodovol'stvennykh tovarov* [Commodity research and examination of food products]. Moscow: INFRA-M Publ.