

§ 7. Исполнение, изменение, расторжение контракта

Статья 96. Обеспечение исполнения контракта

1 - 2. В данной статье содержится регулирование отношений, связанных с обеспечением исполнения контракта. В Законе о размещении заказов не было такой самостоятельной статьи. Положения об обеспечении исполнения контракта содержались в ст. ст. 22, 34 и 41.6 названного Закона, устанавливавших требования к содержанию соответственно конкурсной документации, документации об аукционе и документации об открытом аукционе в электронной форме, а также ст. ст. 29, 38 и 41.12 названного Закона, определявших порядок заключения контракта по результатам проведения соответственно конкурса, аукциона и открытого аукциона в электронной форме.

Часть 1 данной статьи предусматривает обязательность установления требования обеспечения исполнения контракта при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом, т.е. при проведении закрытого конкурса, закрытого конкурса с ограниченным участием, закрытого двухэтапного конкурса, закрытого аукциона. При этом установлено, что требование обеспечения исполнения контракта устанавливается путем его указания заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Исключение из правила об обязательности установления требования обеспечения исполнения контракта в соответствии с ч. 2 данной статьи составляют предусмотренные положениями § 3 "Определение поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок" гл. 3 "Осуществление закупок" (если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 500 тыс. рублей), п. п. 2, 3, 5, 7, 9, 10 ч. 2 ст. 83 "Проведение запроса предложений", п. п. 1, 2 (если правовыми актами, предусмотренными указанным пунктом, не предусмотрена обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта), 4 - 11, 13 - 15, 17, 20 - 23, 26, 28 - 34 ч. 1 ст. 93 "Осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)" Закона (до внесения Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ изменений говорилось только о предусмотренных положениями п. п. 4, 5, 8, 9, 10, 13, 15, 17, 20 - 23, 26 - 28 ч. 1 ст. 93 Закона случаях осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)). В этих случаях заказчик не обязан, но вправе установить требование обеспечения исполнения контракта. Установление такого требования осуществляется путем соответствующего указания в извещении об осуществлении закупки и (или) в проекте контракта.

Закон о размещении заказов таких положений, которые закреплены в ч. ч. 1 и 2 данной статьи, не содержал. Обязанность установления требования обеспечения исполнения контракта предусмотрена положениями п. 15.2 ч. 4 ст. 22, п. 9 ч. 4 ст. 34 и п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, которые приведены ниже.

Предваряя рассмотрение других положений данной статьи, следует отметить, что в ч. 4 ст. 7.30 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ) предусмотрена административная ответственность за установление требований к размеру и способам обеспечения исполнения контракта, не предусмотренных законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок.

3. Положения ч. 3 данной статьи определяют способы обеспечения исполнения контракта. Так, предусмотрено только два таких возможных способа:

1) предоставление банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Закона. При этом непосредственно установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц;

2) внесение денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Банковское сопровождение контрактов регламентировано положениями ст. 35 Закона.

Способ обеспечения исполнения контракта согласно ч. 3 данной статьи определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Ранее положениями ч. 4 ст. 29, ч. 4 ст. 38 и ч. 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов предусматривалось обеспечение исполнения контракта путем представления безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита). Там же предусматривалось, что

способ обеспечения исполнения контракта из указанных способов определяется участником размещения заказа самостоятельно.

4. В части 4 данной статьи установлено, что контракт может быть заключен только после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом. Разумеется речь идет о случаях, когда заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта. Прежде рассматриваемое правило было закреплено в положениях ч. 4 ст. 29, ч. 4 ст. 38 и ч. 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

5. Часть 5 данной статьи предусматривает, что в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта. Аналогично сказанному выше следует отметить, что речь идет о случаях, когда заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта. Ранее рассматриваемое правило устанавливалось положениями ч. 1 ст. 29, ч. 6 ст. 36, ч. 13 ст. 37, ч. 1 ст. 38 и ч. 11 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в которых прямо указывалось, что в случае уклонения участника размещения заказа от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, не возвращаются.

6. Положения ч. 6 данной статьи устанавливают правила, в соответствии с которыми определяется размер обеспечения исполнения контракта: по общему правилу размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от 5 до 30% начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки;

для случая, когда начальная (максимальная) цена контракта превышает 50 млн. рублей, закреплена обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от 10 до 30% начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса);

для случая, когда аванс превышает 30% начальной (максимальной) цены контракта, установлено, что размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса;

для случая, когда предложенная в заявке участника закупки цена снижена на 25% и более по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, предусмотрено, что участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений ст. 37 "Антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона" Закона.

Прежде такие правила устанавливались положениями п. 15.2 ч. 4 ст. 22 и п. 9 ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов несколько иначе:

размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого конкурса или открытого аукциона;

в случае если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 50 млн. рублей, заказчик, уполномоченный орган обязаны установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от 10 до 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или в случае, если размер аванса превышает 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), в размере, не превышающем на 20% размер аванса, но не менее чем размер аванса.

заказчик, уполномоченный орган вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, а в случае поставок новых машин и оборудования, начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) на поставки которых составляет 50 млн. рублей и более, поставок медицинского оборудования обязаны определить такие обязательства (в том числе обязательства о предоставлении вместе с новыми машинами и оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар) и обязательство о предоставлении вместе с товаром обеспечения гарантии поставщика на товар в размере от 2 до 10% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Для случаев проведения открытого аукциона в электронной форме положениями п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов предусматривалось следующее:

размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, но не может быть менее чем размер аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или, если размер аванса превышает 30% начальной (максимальной)

цены контракта (цены лота), размер обеспечения исполнения контракта не может превышать на 20% размер аванса и не может быть менее чем размер аванса;

в случае если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 50 млн. рублей, заказчик, уполномоченный орган обязаны установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от 10 до 30% начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса) или, если размер аванса превышает 30% процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), в размере, не превышающем на 20% размер аванса, но не менее чем размер аванса.

Там же дублировалось приведенное выше положение п. 15.2 ч. 4 ст. 22 и п. 9 ч. 4 ст. 34 названного Закона о праве и об обязанности заказчика, уполномоченного органа определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены.

7. В части 7 данной статьи предусмотрено право поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставить в ходе исполнения контракта заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. Данная часть также указывает на возможность изменения при этом способа обеспечения исполнения контракта. Положения рассматриваемой части являются нововведениями Закона.

8. Часть 8 данной статьи исключает необходимость применения положений Закона об обеспечении исполнения контракта в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение. Ранее такое правило содержалось в положениях ч. 4 ст. 29, ч. 4 ст. 38, ч. 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, но в указанных положениях речь шла о другом типе государственных (муниципальных) учреждений - казенном учреждении. Деление государственных (муниципальных) учреждений на типы - автономные, бюджетные и казенные учреждения - предусмотрено положением п. 2 ст. 120 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 8 мая 2010 г. N 83-ФЗ).

9. В части 9 данной статьи предусмотрены последствия ситуации, когда предусмотренные в ч. 9 ст. 54 Закона судебные акты или обстоятельства непреодолимой силы, препятствующие подписанию контракта, действуют более чем 30 дней: в этом случае конкурс признается несостоявшимся, а денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта, подлежат возвращению победителю конкурса в течение пяти рабочих дней с даты признания конкурса несостоявшимся. Положения рассматриваемой части и упомянутой ч. 9 ст. 54 Закона являются нововведениями данного Закона. О понятии обстоятельств непреодолимой.

10. Часть 10 данной статьи соответственно положению ч. 3 ст. 1 Закона предусматривает, что Федеральным законом "О государственном оборонном заказе" могут быть установлены особенности предусмотренного данной статьей обеспечения исполнения контракта в сфере государственного оборонного заказа. Такие особенности установлены:

положением ч. 2 ст. 6 названного Закона (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ), согласно которому при размещении государственного оборонного заказа путем использования конкурентных способов определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) на создание, модернизацию, поставки, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и специальной техники государственный заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения государственного контракта в случае, если им установлены определенные Правительством РФ требования к участникам размещения государственного оборонного заказа о наличии у них соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых и трудовых ресурсов для исполнения государственного контракта;

положением п. 1 ч. 2 ст. 12 названного Закона, в соответствии с которым государственный заказчик в целях обеспечения выполнения государственного оборонного заказа вправе предусматривать в долгосрочном государственном контракте в соответствии с государственной программой вооружения и долгосрочными целевыми программами опережающую закупку головным исполнителем сырья, материалов и комплектующих изделий в объеме, необходимом для обеспечения исполнения этого контракта.