

АУКЦИОННЫЙ ВЕСТНИК

ВСЕРОССИЙСКИЙ ИНФОРМАЦИОННО-АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЕЖЕНЕДЕЛЬНИК

www.auctionvestnik.ru

№ 293 (06.243) пятница, 3 июня 2016 г.

СЕГОДНЯ В НОМЕРЕ

«Приобретение имущества банкротов – От и До»

Авторская рубрика эксперта компании «Фогсофт» (iTender) Сергея Баранова

2 стр.



Закупки в социальных сетях – об этом Екатерина Баранникова

2 стр.

Вопрос юристу

На вопросы из редакционной почты отвечает доктор юридических наук, ведущий научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации Ольга Беляева

4 стр.



Информационные сообщения о торгах

5-8 стр.

В реестре договоров размещаются скан-копии или электронные документы

Предусмотрены два вида документов, включаемых в реестр договоров: электронный документ, скан-копия бумажного экземпляра. Полагаем, заказчику нужно выбрать один из вариантов. Такой вывод можно сделать, проанализировав разъяснения Минфина.

Документ: Письмо Минфина России от 15.03.2016 № 02-02-15/16365.

© КонсультантПлюс, 1992-2015

Срок действия контракта не менее чем на один месяц: изменения в практике контроля центрального аппарата ФАС России

Автор статьи сравнивает практику контроля 2014-2015 годов и 2016 года, сложившуюся в центральном аппарате ФАС России в части установления заказчиком срока действия банковской гарантии, исходя из положений ч. 3 ст. 96 Закона о КС (№ 44-ФЗ) и делает вывод об изменении указанной практики контроля.



Толстобок Олега Николаевича, кандидат технических наук, эксперт по комплексному контролю государственных и общественных закупок, эксперт по проведению антикоррупционной экспертизы НПА РФ, аккредитованный Министерством юстиции РФ

Напомним, что согласно части 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Отдельно следует отметить, что согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ документация о закупке должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта. Таким образом, заказчик в документации о закупке наряду с порядком предоставления обеспечения исполнения контракта должен указать срок предоставления и требования к самому обеспечению, в том числе и к сроку действия обеспечения исполнения контракта.

Как отмечено в Постановлении о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении Мурманского УФАС России № 06-04/15-93 от 21.07.2015, из сведений, содержащихся в проекте контракта, документации о закупке, извещении о закупке должен следовать вывод о требованиях Заказчика к минимальному сроку действия обеспечения исполнения контракта. В противном случае, в силу положения ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ применяется штраф за неправомерное утверждение закупочной документации, не соответствующей требованиям Закона № 44-ФЗ, в размере 3 000 рублей к

виновному должностному лицу. Так, пункты 6.5 – 6.11 раздела 6 тома 2 аукционной документации на оказание услуг по проведению лабораторных исследований не содержали срока предоставления обеспечения Заказчику, а в части срока действия банковской гарантии документация содержала ссылку на требования статьи 96 Закона № 44-ФЗ. Таким образом, из сведений, содержащихся в проекте контракта, документации о закупке, извещении о закупке невозможно сделать вывод о требованиях Заказчика к минимальному сроку действия обеспечения исполнения контракта, что не соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Конечно же, предоставление в качестве обеспечения исполнения контракта банковской гарантии со сроком действия не соответствующим требованиям закупочной документации обуславливает признание факта уклонения от заключения контракта. Например, согласно протоколу отказа от заключения контракта победителем аукциона был признан уклонившимся от заключения государственного контракта на основании части 5 статьи 96 Закона о КС, а именно: «банковской гарантией № 5999 от 13 мая 2015 года предусмотрено, что «гарантия вступает в силу с момента заключения Контракта и действует по 30 июля 2015 года включительно и прекращается, а Гарант освобождается от всех своих обязательств в данной связи, если требования Бенефициара не были предъявлены до этой даты или на эту дату». Как следует из решения ФАС России по делу № КГОЗ-270/15 от 08.06.2015, пунктом 4.1 раздела 4 «Срок действия Государственного контракта» проекта контракта установлено, что «срок действия Государственного контракта определяется в задании на поставку (Приложение № 2)». Согласно пункту 9 приложения № 2 к проекту контракта срок действия государственного контракта: до 31 декабря 2015 года. Изучив банковскую гарантию № 5999 от 13.05.2015, представленную в качестве обеспечения исполнения контракта, Комиссия ФАС России установила, что срок действия банковской гарантии с момента заключения государственного контракта по 30 июля 2015 года, что не соответствует требованиям проекта контракта и действия заказчика в части признания такого участника уклонившимся от заключения контракта соответствуют Закону № 44-ФЗ.

Существует практика проверок прокуратуры о неправомерном заключении контракта с предоставлением банковских гарантий, не соответствующих сроку действиям контракта. Например, прокуратурой г. Армавира проведена проверка соблюдения законодательства о контрактной системе в деятельности ФГБОУ ВПО «Армавирская государственная педа-

гогическая академия», в ходе которой выявлено, что с победителем электронного аукциона был заключен подряженный контракт со сроком выполнения работ до 01.11.2014 г. (п. 3.3.контракта), и оплатой не позднее 20.12.2014 г. (п. 2.3 контракта), при этом срок действия контракта определен до полного исполнения сторонами своих обязательств. Однако, в нарушение указанных требований Закона о контрактной системе участником закупки была предоставлена банковская гарантия от 24.07.2014 г. № БГ203106922-2014 со сроком действия всего лишь по 01.12.2014 г., который короче срока действия контракта (см. Постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении Краснодарского УФАС России № 348 АРЗ/2015 от 20.08.2015).

Однако остановимся на вопросе правомерности с позиции ФАС России установления в закупочных документах сроков действия банковских гарантий, превышающих один месяц.

Во-первых, рассмотрим примеры практики контроля 2014 года, свидетельствующие о правомерности установления заказчиками сроков действия банковских гарантий со сроками превышающими один месяц со дня окончания срока действия контракта, а именно: два месяца, шестьдесят календарных дней.

Так, пунктом 21.2 Конкурсной документации установлено: «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на два месяца». Пунктом 5.1 проекта контракта Конкурсной документации «Начало выполнения: с момента заключения Контракта. Окончание работ: 31 октября 2018 года». Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок исполнения действия контракта не менее чем на два месяца, что с позиции решения по делу № К-1798/14 от 05.12.2014 соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ.

Рассматривая довод жалобы о том, что требования, установленные Заказчиком в документации об Аукционе к обеспечению исполнения контракта, не соответствуют Закону № 44-ФЗ, ФАС России не поддержал заявителя. На заседании Комиссии установлено, что в пункте 15 Раздела 1 «Информация об аукционе в электронной форме» документации об Аукционе указано, что срок действия обеспечения исполнения контракта должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. В пункте 2.4 Раздела 5 «Проект государственного контракта» документации об Аукционе Заказчиком установлен срок поставки товара, завершения работы, а именно: до 15 декабря 2014 года. Кроме того, в пункте 13 «Срок действия Контракта» Раздела 5

«Проект государственного контракта» документации об Аукционе определен срок окончания действия Контракта: «60 дней по истечении срока, указанного в пункте 2.4 Контракта», что с позиции ФАС России не противоречит Закону № 44-ФЗ (см. Решение по делу № К-1446/14 от 06.10.2014).

Во-вторых, в 2015 году в практике контроля ФАС России стали появляться решения наглядно доказывающие, что Законом № 44-ФЗ не предусмотрена обязанность заказчика указывать конкретный срок действия банковской гарантии, предоставляемой участниками закупки в целях обеспечения исполнения контракта. Например, согласно доводу Заявителя в документации об Аукционе на закупку полиэтиленовых мешков не установлен конкретный срок действия банковской гарантии, предоставляемой участниками Аукциона в качестве обеспечения исполнения Контракта. Как отмечено в решении ФАС России по делу № К-1604/15 от 24.11.2015, Пунктом «д» части 12 «Размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его предоставления. Требования к обеспечению исполнения государственного кон-

тракта документации об Аукционе» документации об Аукционе установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной, и должна содержать срок действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия государственного контракта не менее чем на один месяц. При этом пунктом 14.1 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об Аукционе установлено следующее: «Контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до 31 декабря 2016 г.». Вместе с тем, Законом о контрактной системе не предусмотрена обязанность заказчика указывать конкретный срок действия банковской гарантии, предоставляемой участниками закупки в целях обеспечения исполнения контракта. Соответственно, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

В-третьих, в 2016 году в практике контроля ФАС России стали появляться решения о недопустимости увеличения сроков действия банковских гарантий на сроки превышающие один месяц. В решении по делу № КГОЗ-114/16 от 04.04.2016 отмечено, что согласно ч. 3 ст.96 Закона № 44-ФЗ срок действия банковской

гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. При этом Законом о контрактной системе не предусмотрена возможность установления Заказчиком иного срока действия банковской гарантии. Согласно разделу 5 «Размер обеспечения исполнения контракта» документации об Аукционе «срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на один месяц». Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчик в документации об Аукционе установил срок действия банковской гарантии, не соответствующий части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В решении по делу № КГОЗ-105/16 от 25.03.2016 также указывается позиция о недопустимости установления заказчиком срока действия банковской гарантии более одного месяца со дня окончания срока действия контракта. Пунктом 11.1 части 11 «Обеспечения

исполнения обязательства» раздела 14 «Форма проекта государственного контракта» документации об Аукционе установлено требование к сроку действия банковской гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения контракта: «срок действия банковской гарантии должен составлять в течение сорока пяти дней со дня истечения срока действия Контракта», что не соответствует ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ и содержит признаки административного нарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вывод: проведенный автором статьи анализ изменений правоприменительной практики ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ в части срока действия банковской гарантии на срок не менее одного месяца от срока действия контракта, сформированной за 2014-2016 годы, доказывает на примерах центрального аппарата ФАС России о недопустимости установления в настоящее время иных сроков по причине отсутствия в Законе № 44-ФЗ права заказчика на установление иного срока действия банковской гарантии в закупочной документации. ■