

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

ч. 1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ:

заказчик **обязан** установить требование
об обеспечении исполнения контракта
при осуществлении **любой** закупки

Исключение: ч. 8 ст. 96 Закона № 44-
ФЗ

ч. 2 ст. 96 Закона № 44-ФЗ

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

| Требование об ОИК | Основание | Вид закупки |
|--|------------------------|--|
| Н Е П Р И М Е Н Я Е Т С Я | Ч. 8 ст. 96 | заключение контракта с участником закупки, который является казенным учреждением |
| | | закупка услуги по предоставлению кредита |
| | | заключения бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями контракта, предметом которого является выдача банковской гарантии. |

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

ч. 2 ст. 96 Закона № 44-ФЗ

Заказчик вправе установить требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) в проекте контракта при осуществлении закупки в случаях, предусмотренных:

- параграфом 3 и 3.1 главы 3 (если Н(М)ЦК \leq 500 000 рублей);
- пунктами 2, 7, 9, 10 ч.2 ст. 83;
- пунктами 1, 3 и 4 части 2 статьи 83.1 (если правовыми актами, предусмотренными указанным пунктом, не предусмотрена обязанность заказчика установить требование ОИК),
- пунктами 4 - 11, 13 - 15, 17, 20 - 23, 26, 28 - 34, 40 - 42, 44, 45, 46, 47 - 48 (если контрактами, заключаемыми в соответствии с п.п.47 - 48, не предусмотрена выплата аванса), 51, 52 части 1 статьи 93 ч. 1 ст.93.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

| Требование об ОИК | Основание | Вид закупки |
|--|-----------|-----------------------------|
| О Б Я З А Т Е Л Ь Н О | Ч.1 ст.96 | Во всех иных случаях |

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Требование об обеспечении
исполнения контракта
(способ, размер, срок возврата)
устанавливается в:

- извещении об осуществлении закупки
- документации о закупке
- проекте контракта
- приглашении принять участие в определении контрагента закрытым способом.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

СПОСОБЫ

обеспечения исполнения контракта

(ч.3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ)

1. внесение денежных средств;
2. предоставление банковской гарантией

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

**Контракт заключается после
предоставления участником закупки, с
которым заключается контракт, обеспечения
исполнения контракта!!!**

(ч.4 ст. 96 Закона № 44-ФЗ)

**Письмо Минфина России
от 22.11.2017 г. № 24-03-07/77529**

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

РАЗМЕР ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

| Условие | Размер обеспечения исполнения контракта | Основание |
|--|--|-------------|
| Общее правило | 5 – 30 % Н(М)ЦК | |
| Н(М)ЦК превышает 50 млн. руб. | 10 - 30 % Н(М)ЦК, но не менее размера аванса, если контрактом предусмотрена выплата аванса | ч. 6 ст. 96 |
| Контрактом предусмотрена выплата аванса в сумме более 30% Н(М)ЦК | размер аванса | |

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

РАЗМЕР ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

| Условие | Размер обеспечения исполнения контракта | Основание |
|---|--|------------|
| <u>При проведении конкурса или аукциона</u> | | |
| Н(М)ЦК > 15 млн руб. и участник снизил ее на 25 % и более | в 1,5 раза > размера обеспечения, указанного в закупочной документации, но не < размера аванса – повышенное обеспечение | ч.1 ст. 37 |
| Н(М)ЦК ≤ 15 млн. руб. и участник снизил ее на 25 % и более | повышенное обеспечение ИЛИ (по выбору участника) размер обеспечения , установленный заказчиком в закупочной документации + информация, подтверждающая добросовестность участника (ч.3 ст.37) (конкурс – в составе заявки, аукцион – с подписанным проектом контракта, конкурс в электронной форме (с 01.07.2018г. – с подписанным проектом контракта) | ч.2 ст. 37 |

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Ч. 3 ст.37 Закона № 44-ФЗ:

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником:

- в течение 1 года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе 3 и > контрактов (все контракты должны быть исполнены без применения неустоек (штрафов, пеней);
- либо в течение 2 лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе 4 и > контрактов (не < 75 % контрактов должны быть исполнены без применения неустоек (штрафов, пеней);
- либо в течение 3 лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе 3 и > контрактов (все контракты должны быть исполнены без применения неустоек (штрафов, пеней).

В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не < 20 % цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт.

- В случае проведения **открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, закрытого конкурса, закрытого конкурса с ограниченным участием, закрытого двухэтапного конкурса** информация, предусмотренная ч. 3 ст. 37 Закона N 44-ФЗ, предоставляется участником **в составе заявки**.
- Комиссия по осуществлению закупок отклоняет такую заявку в случае признания этой информации недостоверной. Решение об отклонении заявки фиксируется в протоколе определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с указанием причин ее отклонения и доводится до сведения направившего заявку участника не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.
- Если участником в составе заявки не предоставлена информация, подтверждающая его добросовестность, контракт с данным участником заключается после предоставления им обеспечения исполнения контракта в размере, в 1,5 раза превышающем размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

- В случае проведения **открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме, аукциона** информация, предусмотренная ч. 3 ст. 37 Закона N 44-ФЗ, предоставляется участником **при направлении заказчику подписанного проекта контракта.**
- При невыполнении участником, признанным победителем конкурса в электронной форме или аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, предусмотренной ч. 3 ст. 37 Закона N 44-ФЗ, недостоверной контракт с участником не заключается и он признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается заказчиком в ЕИС не позднее рабочего дня, следующего за днем его подписания.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Письмо Минфина России от 02.10. 2017 г. № 24-06-08/64068:

- Закон № 44-ФЗ не обязывает участника закупки предоставлять копии подтверждающих документов, указанных в ч.3 ст. 37 Закона № 4-ФЗ, а также не содержит специальных требований к форме и способу указания на наличие информации в реестре контрактов
- при предоставлении сведений о надлежащем исполнении контрактов, содержащихся в реестре контрактов, участник закупки вправе предоставить информацию, позволяющую определить реестровые записи из реестра контрактов
- участник закупки, представляя необходимый объём информации, установленный ч.3 ст.37 Закона № 44-ФЗ, самостоятельно выбирает способ подтверждения своей добросовестности.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Повышенное обеспечение исполнения контракта:

Вариант 1

Н(М)ЦК = 20 млн. руб.

Выплата аванса не предусмотрена.

ОИКз = 10% от Н(М)ЦК = 2 млн руб.

ЦКу = 14 млн руб., снижение Н(М)ЦК на 30%.

ОИК = 1,5 * ОИКз = 3 млн руб.

Вариант 2

Н(М)ЦК = 10 млн руб.

ОИКз = 10% от Н(М)ЦК = 1 млн руб.

ЦКу = 7 млн руб., снижение Н(М)ЦК на 30%.

ОИК = 1,5 * ОИКз = 1,5 млн. руб.

ИЛИ

ОИК = 1 млн руб + подтверждение добросовестности участника

Важно! размер ОИК всегда рассчитывается от Н(М)ЦК

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Ч.5 ст.96: 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.

Письмо Минфина России от 22.11.2017 г. № 24-03-07/77529

Письмо Минэко России от 18.09.2015г. № ОГ-Д28-12165

ч.9 ст.96: При наличии судебных актов либо обстоятельств непреодолимой силы, препятствующих подписанию контракта одной из сторон в установленные сроки (ч.9 ст.54 Закона № 44-ФЗ), если такие акты или обстоятельства действуют более чем 30 дней, **конкурс** признается несостоявшимся и денежные средства, внесенные в качестве ОИК, возвращаются победителю конкурса в течение 5 р/д с даты признания конкурса несостоявшимся .

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

ч.27 ст.34 закона № 44-ФЗ: В контракт включается **обязательное условие о сроках возврата** заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве ОИК (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Обзор практики проведения внеплановых проверок действий (бездействия) заказчика ... при проведении закупок в соответствии с положениями Закона № 44-ФЗ (подготовлен Управлением контроля размещения государственного заказа ФАС России, январь 2018):

6. ... ч.27 ст.34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве ОИК ...

... ст.190 ГК РФ установленный законом, ..., сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Пунктом 6.4 проекта государственного контракта документации об Аукционе установлено, в т.ч.: «Денежные средства возвращаются Исполнителю Государственным заказчиком при условии надлежащего исполнения Исполнителем всех своих обязательств по настоящему Контракту **в течение 10 (десяти) банковских дней** со дня получения Государственным заказчиком соответствующего письменного требования Исполнителя».

Вместе с тем, понятие «банковский день» не предусмотрено законодательством РФ.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащий срок возврата Заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве ОИК, нарушают ч.27 ст.34 Закона № 44-ФЗ и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 КоАП РФ.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

ч.7 ст. 96 Закона № 44-ФЗ: В ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику ОИК, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного ОИК. При этом может быть изменен способ ОИК.

- **Минэкономразвития России от 16.10.2015 г. № Д28и-3131:** поставщик вправе уменьшить ОИК пропорционально исполненным обязательствам, предусмотренным контрактом. При этом объем выполненных работ должен быть документально подтвержден.
- **Минэкономразвития России от 03.08.2015 г. № Д28и-2329:** поставщик (подрядчик, исполнитель) может представить либо новую банковскую гарантию на сумму, уменьшенную на размер выполненных обязательств, либо представить вместо банковской гарантии обеспечение путем внесения денежных средств, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом.
- **Минфин России от 20.11.2017г. № 24-03-07/76797:** замена способа ОИК возможна только при уменьшении размера такого обеспечения пропорционально объему исполненных обязательств. При этом объем выполненных работ должен быть документально подтвержден.
- **Минэкономразвития России от 16 декабря 2016 г. N Д28и-3522:** ... расчет предоставляемого ОИК следует осуществлять от суммы неисполненных обязательств пропорционально (поставщик исполнил контракт на 10%, следовательно, размер предоставляемого обеспечения следует уменьшать на 10% относительно обеспечения исполнения контракта, предоставляемого исполнителем при его заключении).

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

НЕЛЬЗЯ: предоставлять несколько банковских гарантий на общую сумму обеспечения (Письма Минфина России от 19.01.2018г. № 24-03-08/310, Минэко России от 19.09.2014 г. № Д28и-1893, от 15.10.2014 № Д28и-2099)

СПОРНО: предоставление обеспечения за участника третьим лицом (если иное прямо не установлено в закупочной документации):

- 1. суд признал неправомерными действия заказчика, отказавшегося принять обеспечение исполнения контракта от третьего лица (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 14.01.2016 № 09АП-52950/2015 по делу № А40-126679/15);*
действия заказчика, отказавшегося принять обеспечение исполнения контракта от третьего лица, неправомерны (Решение Коми УФАС России от 27.03.2014 N 04-02/2548);
- 2. третье лицо не вправе предоставлять обеспечение исполнения контракта вместо участника, с которым он заключается (Минэкономразвития России письма от 09.07.2015 № Д28и-2060, от 19.09.2014г. № Д28и-1893).*

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

МОЖНО: установить требование об обеспечении гарантийных обязательств, если такие обязательства прямо предусмотрены контрактом и включены в срок исполнения контрактов.

(Письмо Минэкономразвития России от 17.02.2016 г. № Д28и-358)