

Письмо ФАС России АЦ/28150 от 20.07.2011 о разъяснении норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о размещении заказов) в части определения способов обеспечения исполнения контракта.

Нормами Закона о размещении заказов установлено право заказчика, а в отдельных случаях (если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает пятьдесят миллионов рублей) обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта. При этом заказчик вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены.

В случае установления Заказчиком в документации о торгах в соответствии с пунктом 15.2 части 4 статьи 22, пунктом 9 части 4 статьи 34, пунктом 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов требования обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после представления участником размещения заказа, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, предусмотренном документацией о торгах. При этом способ обеспечения исполнения контракта определяется таким участником размещения заказа самостоятельно.

Учитывая изложенное, ФАС России считает, что участник размещения заказа, с которым заключается контракт, в случае установления Заказчиком в документации о торгах требования обеспечения исполнения контракта, должен выбрать и представить Заказчику один из установленных в документации о торгах способов обеспечения исполнения контракта. При этом предоставляемое обеспечение должно соответствовать требованиям документации о торгах, в том числе установленному размеру.

Таким образом, предоставление двух и более способов обеспечения исполнения контракта на общую сумму размера обеспечения противоречит нормам Закона о размещении заказов.

Вместе с тем ФАС России сообщает, что замена одного способа обеспечения исполнения контракта на другой способ в процессе исполнения контракта Законом о размещении заказа не регулируется.

Однако, учитывая, что нормами Закона о размещении заказов установлена обязательность предоставления обеспечения исполнения контракта в случае установления Заказчиком в документации о торгах требования обеспечения исполнения контракта, замена способа обеспечения исполнения контракта не противоречит требованиям Закона о размещении заказов при условии соответствия вновь представленного обеспечения требованиям документации о торгах.