

**ФГБУК «Государственный военно-исторический музей-заповедник «Прохоровское поле»**

ул. Парковая, 47, п. Прохоровка,  
Белгородская область, 309000

**ООО «СТРОЙИНВЕСТ»**

ул. Летчиков, д. 6, оф. 14, 15, г. Уфа,  
Башкортостан, 450010

**ЗАО «Сбербанк-АСТ»**

Милютинский пер., д. 10, стр. 4,  
г. Москва, 101000

**РЕШЕНИЕ**

**(извлечение)**

Резолютивная часть решения оглашена 17.02.2016

г. Белгород

Решение в полном объеме изготовлено 19.02.2016

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 12.02.2016 № 32 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Комиссия), в составе: <...> , при участии представителей заказчика – ФГБУК «Государственный военно-исторический музей-заповедник «Прохоровское поле» <...> (доверенность от 15.02.2016 б/н), <...> (доверенность от 15.02.2016 б/н), в отсутствие представителя заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (о времени и месте рассмотрения дела надлежаще уведомлено), рассмотрев материалы дела № 051-16-Т по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации об электронном аукционе на определение подрядчика и заключения с ним договора на выполнение работ по строительству Музея бронетанковой техники, расположенного по адресу: Белгородская область п. Прохоровка, ул. Ватутина. 2а (закупка № 0326100006815000053) (далее – Аукцион), проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктами 1 и 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

**УСТАНОВИЛА:**

В Белгородское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее - Заявитель) на положения документации об Аукционе.

В жалобе Заявитель указал, что документация об Аукционе не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

1. В проекте контракта установлен ограниченный перечень случаев одностороннего отказа от исполнения контракта без оговорки о том, что односторонний отказ возможен и в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации.

2. Пунктом 13.5 проекта контракта установлено: *«В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств Договора перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему Договору, Подрядчик обязан в течение 3 рабочих дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Договора в соответствии с требованиями настоящего Договора».*

Заявитель полагает, что из буквального толкования указанного пункта проекта контракта следует, что заказчик имеет право требовать замены обеспечения в случае, если обеспечение перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение контракта, то есть действие банковской гарантии должно прекратиться в период исполнения контракта. Считает, что у заказчика имеется возможность удостовериться в действительности банковской гарантии до заключения контракта, убедиться, что срок ее действия соответствует пункту 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и любое расширительное толкование договора в данном случае считает недопустимым и возлагающим на участника дополнительную нецелесообразную обязанность и ответственность.

Заказчик – ФГБУК «Государственный военно-исторический музей-заповедник «Прохоровское поле» с доводами жалобы не согласился, представил возражение, считает жалобу необоснованной.

Комиссия, рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ», заслушав доводы участвующих лиц, проведя в соответствии с пунктами 1 и 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, приходит к следующим выводам.

На официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 17.12.2015 размещены извещение и документация об Аукционе, 27.01.2016 размещены извещение и документация об Аукционе с изменениями.

Объект закупки – строительство Музея бронетанковой техники, расположенного по адресу: Белгородская область, п. Прохоровка, ул. Ватутина, 2а.

Начальная (максимальная) цена договора - 151 600 000,00 рублей.

На момент рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» договор по результатам Аукциона не заключен.

1. В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Исходя из ст. 717 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора.

Согласно пункту 14.2 проекта договора документации об Аукционе право принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств предусмотрено в следующих случаях:

– нарушение Исполнителем конечных сроков выполнения работ;

– невыполнения Исполнителем требований, предъявляемых действующим законодательством Российской Федерации к лицам, выполняемым работы по предмету договора;

– несоответствия результата выполненных работ требованиям законодательства Российской Федерации;

– несоответствия результата выполненных работ требованиям, предусмотренным в Приложении №1 к настоящему договору (Техническое задание).

Таким образом, в проекте договора документации об Аукционе заказчиком предусмотрены случаи, при наступлении которых он считает для себя нужным принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора, что не противоречит требованиям Закона о контрактной системе и Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Доказательств неправомерного установления заказчиком в проекте договора документации об Аукционе перечня случаев одностороннего отказа от исполнения договора, не соответствующих, по мнению заявителя, действующему законодательству Российской Федерации, заявителем не представлено.

С учетом вышеизложенного, довод заявителя о неправомерном установлении заказчиком в проекте договора документации об Аукционе перечня случаев одностороннего отказа от исполнения договора, является необоснованным.

2. В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Таким образом, одним из способов обеспечения исполнения контрактов является предоставление банковской гарантии. Выдача банковской гарантии относится к банковским операциям, которые осуществляются только на основании лицензии на ведение банковской деятельности (статьи 5 и 13 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности»), в связи с чем, на момент выдачи банковской гарантии банк должен иметь действующую лицензию.

В Законо о контрактной системе не определены последствия возникновения обстоятельств, которые ведут или могут привести к невозможности исполнения банком обязательств по выданной им гарантии, в том числе при отзыве лицензии на осуществление банковских операций.

Вместе с тем, названная обязанность может быть установлена контрактом.

Исходя из ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, среди прочего, на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации *граждане и юридические лица свободны в заключении договора.*

Согласно ч. 4 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации *условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).*

*В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.*

Таким образом, заказчик вправе установить в контракте обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставить новое обеспечение исполнения контракта на тот случай, если после его заключения у банка, выдавшего гарантию, была отозвана лицензия. Это условие позволит заказчику понудить поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставить новое обеспечение.

Кроме того, статья 96 Закона о контрактной системе не содержит прямого запрета на включение в контракт указанного условия.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы о неправомерном требовании предоставления нового обеспечения исполнения контракта, взамен признанного не соответствующим, является необоснованным.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>