

## **ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА**

**к проекту Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»**

### **1. Общие характеристики проекта федерального закона**

Проект федерального закона "О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - законопроект, Закон 44-ФЗ) направлен на совершенствование положений Закона 44-ФЗ, устанавливающих условия, регулирующие предоставление обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств в отношении контрактов, предметом которых является строительство, реконструкция объектов капитального строительства.

Потребность в совершенствовании порядка предоставления обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств определяется особенностями реализации контрактов на выполнение работ по объектам капитального строительства, связанными с их исполнением по отдельным этапам и долгосрочными сроками исполнения всего контракта, гарантийных обязательств, в том числе реализация которых, предусмотрена национальными и федеральными проектами, а также комплексным планом модернизации и расширения магистральной инфраструктуры на период до 2024 года, утвержденным распоряжением Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2018 г. № 2101-р.

Законопроект направлен на решение задачи по созданию правовых оснований для закрепления случаев предоставления банковской гарантии последовательно на каждый отдельный этап исполнения контракта, а также на каждый год выполнения гарантийных обязательств.

**2. Описание проблемы, на решение которой направлен проект федерального закона. Обоснование предлагаемых решений и ожидаемые результаты их реализации.**

Реализация контрактов на строительство, реконструкцию объектов капитального строительства, как правило, носит долгосрочный характер. В соответствии с требованиями Закона 44-ФЗ размер обеспечения исполнения обязательств по таким контрактам устанавливается от десяти до тридцати процентов начальной (максимально) цены, но не менее, чем в размере аванса.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта. В случае непредоставления обеспечения исполнения контракта участник считается уклонившимся от заключения контракта, что влечет для такого участника последствия в виде включения его в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Обеспечение исполнения контракта способом внесения денежных средств на счет заказчика на долгосрочный период, является обременительным для участника, поскольку на рынке подрядчиков капитального строительства отсутствуют подрядные организации, способные изъять из оборота необходимые суммы средств в объеме, предусмотренном законодательством о закупках. Таким образом единственно доступным для участников является способ обеспечения исполнения обязательств по контракту в форме предоставления банковской гарантии.

Вместе с тем, банковские гарантии, получаемые подрядчиками в целях обеспечения исполнения контракта, выдаются банками на срок до пяти лет, а комиссия по ним достигает до пяти процентов, что также является значительной финансовой нагрузкой для подрядчика. При этом, получение банковской гарантии в таком размере является проблематичным для подрядных организаций, в связи с жесткими требованиями банков, к обеспечению, необходимому для получения банковской гарантии.

В целях создания более благоприятного инвестиционного климата и условий для повышения конкуренции при размещении закупок на строительство, реконструкцию объектов капитального строительства законопроектом предусматривается дополнение статьи 96 Закона 44-ФЗ частью 6.1 о наделении правом заказчика при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, в дополнение к условиям о предоставлении обеспечения исполнения контракта, предусмотренными Законом 44-ФЗ, устанавливать требование обеспечения исполнения контракта по отдельным этапам его исполнения. При этом поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить

обеспечение исполнения контракта по отдельным этапам его исполнения, в случае самостоятельного определения обеспечения исполнения контракта способом предоставления банковской гарантии.

Основанием для установления такого права являются нормы Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ), в соответствии с которыми подготовка проектной документации по инициативе застройщика или технического заказчика может осуществляться применительно к отдельным этапам строительства (часть 12.1 статьи 48 ГрК РФ) и постановления Правительства Российской Федерации от 05.03.2007 № 145 «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий», определяющего этап строительства, как объекта, который может быть введен в эксплуатацию и эксплуатироваться автономно.

Согласно части 12 статьи 51 ГрК РФ уполномоченный на выдачу разрешений на строительство федеральный орган исполнительной власти по заявлению застройщика может выдать разрешение на отдельные этапы строительства, реконструкции. Разрешение на строительство является документом, дающим застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объекта капитального строительства и подтверждающим соответствие проектной документации требованиям, установленным градостроительным регламентом, проектом планировки территории и проектом межевания территории при осуществлении строительства, реконструкции объекта капитального строительства.

В соответствии с предлагаемым законопроектом, если контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения и установлено требование обеспечения исполнения контракта по отдельным этапам, банковская гарантия по обеспечению исполнения обязательств отдельного этапа контракта на срок, увеличенный не менее, чем на один месяц срока выполнения таких обязательств, предоставляется не позднее, чем за два месяца, до истечения срока окончания ранее предоставленной банковской гарантии обеспечения исполнения отдельного этапа, предусмотренного контрактом. При этом законопроектом устанавливается, что срок действия банковской гарантии, предоставляемой до заключения контракта, должен превышать, не менее чем на один месяц срок исполнения обязательств, предусмотренных контрактом по выполнению его отдельного этапа, которые подлежат выполнению с момента заключения контракта.

Одновременно законопроектом предлагается дополнение статьи 94 частью 3.2 в целях наделения заказчика правом на установление требования о предоставлении обеспечения исполнения гарантийных обязательств по контракту по годам исполнения таких обязательств.

В соответствии с данной нормой предлагается в законопроекте установить, что подписание сторонами контракта акта приемки объекта капитального строительства, предусмотренного подпунктом 4 части 3 статьи 55 Градостроительного Кодекса Российской Федерации, осуществляется после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) банковской гарантии на период обеспечения исполнения гарантийных обязательств, в обеспечение исполнения которых она предоставляется, на срок ее действия не менее чем один год. Банковская гарантия по обеспечению исполнения гарантийных обязательств контракта в следующие периоды на срок не менее, чем один год, предоставляется не позднее, чем за один месяц, до истечения срока действия банковской гарантии, предоставленной в обеспечение гарантийных обязательств по контракту на предшествующий период обеспечения исполнения гарантийных обязательств, установленных контрактом.

Законопроектом также предполагается дополнить часть 6 статьи 94 Закона 44-ФЗ положениями, регулирующими размер обеспечения гарантийных обязательств контрактов на строительство, реконструкцию объектов капитального строительства, в отношении которых предусмотрено их исполнение по отдельным этапам. Размер обеспечения гарантийных обязательств в указанном случае предлагается установить не более десяти процентов стоимости отдельного этапа, в отношении которого предоставляется обеспечение гарантийных обязательств.

Согласно части 11 статьи 34 Закона 44-ФЗ для осуществления заказчиками закупок федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, разрабатывают и утверждают типовые контракты, типовые условия контрактов, которые размещаются в единой информационной системе и составляют библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов.

В соответствии с Правилами разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, утвержденных постановлением Правительства

Российской Федерации от 2 июля 2014 г. N 606, ответственные органы самостоятельно определяют содержание типовых контрактов, типовых условий контрактов в соответствии с требованиями, предъявляемыми к предмету закупки в рамках отраслевого законодательства. В настоящее время Минтранс России утверждены Типовые условия контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту автомобильных дорог, искусственных дорожных сооружений и информационной карты типовых условий контракта (приказ Минтранса России от 05.02.2019 № 37).

В целях обеспечения надлежащего исполнения условий законопроекта и установления правовых механизмов защиты заказчика, в случае неисполнения подрядчиком обязательств по предоставлению обеспечения исполнения обязательств по отдельному этапу контракта или гарантийных обязательств на очередной год, в типовых условиях контрактов на строительство, реконструкцию объектов капитального строительства, утвержденных Минтранс России, в отношении автомобильных дорог и запланированных к разработке типовых условиях по другим отраслям транспорта (аэродромной инфраструктуры, инфраструктуры морских портов, железнодорожной инфраструктуры) планируется закрепить положение о том, что надлежащее обеспечение исполнения обязательств по контракту (в том числе гарантийных обязательств) является существенным условием его исполнения, в дополнение к положениям пункта 1 части 13 и части 30 статьи 34 Закона 44-ФЗ.

В свою очередь, в соответствии с частью 8 статьи 95 Закона 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии со статьей 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по требованию одной из сторон договор может быть расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

Таким образом, определяя ведомственными нормативными актами отнесение условий по надлежащему обеспечению исполнения обязательств по контракту к существенным, у заказчика возникает право на

односторонний отказ от исполнения обязательств, последствием которого, в случае реализации заказчиком своего права, будет являться для подрядчика включение в реестр недобросовестных поставщиков, в установленном Законом 44-ФЗ порядке.

Закреплению норм по надлежащему обеспечению исполнения обязательств по контракту (в том числе гарантийных обязательств) потребует внесение изменений в следующие нормативные правовые акты:

приказ Минтранса России от 05.02.2019 № 37 «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту автомобильных дорог, искусственных дорожных сооружений и информационной карты типовых условий контракта»;

а также в разрабатываемые в настоящее время:

проект приказа Минтранса России «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту объектов аэродромной инфраструктуры и информационной карты типовых условий контракта»;

проект приказа Минтранса России «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту объектов инфраструктуры морских портов и информационной карты типовых условий контракта»;

проект приказа Минтранса России «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту объектов железнодорожной инфраструктуры и информационной карты типовых условий контракта».

### 3. Оценка эффективности принимаемых решений.

Принятие законопроекта позволит повысить конкуренцию при размещении заказов на выполнение контрактов по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, а также обеспечить их дальнейшую реализацию в установленные сроки.

Принятие законопроекта не потребует дополнительных расходов федерального бюджета.

Законопроект соответствует положениям Договора о Евразийском экономическом союзе, а также положениям иных международных договоров Российской Федерации.