Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

**Вопрос:** В течение пяти дней с даты размещения заказчиком (органом местного самоуправления) на официальном сайте проекта контракта на выполнение строительно-монтажных работ организация - победитель электронного аукциона разместила на официальном сайте подписанный проект контракта и банковскую гарантию, подтверждающую предоставление обеспечения исполнения контракта. Вправе ли заказчик признать организацию уклонившейся от заключения контракта в случае, если срок банковской гарантии на два дня меньше одного месяца с даты окончания работ и их оплаты, предусмотренной контрактом (контрактом также предусмотрено право сторон выполнить свои обязательства по сдаче работ и их оплате досрочно, а срок действия контракта установлен до исполнения сторонами всех обязательств)?

**Ответ:** По нашему мнению, так как в рассматриваемом случае условиями обязательства предусмотрена возможность его досрочного исполнения, заказчик не вправе признать организацию уклонившейся от заключения контракта в случае, если срок банковской гарантии на два дня меньше одного месяца с даты окончания работ и их оплаты, предусмотренной контрактом.

**Обоснование:** В соответствии с [ч. 1 ст. 70](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B5DF45LEE3N) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ) по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона.

Согласно [ч. 3 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B5DF45LEE1N) в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе (на официальном сайте - [ч. 5 ст. 112](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4DE42LEE0N) Закона N 44-ФЗ) проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

На основании [ч. 3 ст. 96](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4D545LEE5N) Закона N 44-ФЗ срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В соответствии с [ч. 4](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4D545LEEAN), [5 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4D545LEEBN) контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом N 44-ФЗ. 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.

Как следует из [п. 1 ст. 708](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF19AC92ED067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4D645LEEBN) Гражданского кодекса РФ, в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

Согласно [п. 1 ст. 711](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF19AC92ED067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4D647LEE5N) ГК РФ, если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно.

В соответствии со [ст. 315](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1BAA94E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B4D344LEE7N) ГК РФ досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, когда возможность исполнить обязательство до срока предусмотрена законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

УФАС по Алтайскому краю в [Решении](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705F7C93F6CFA62C7C811A499EC067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B5D640LEE6N) от 14.05.2014 по делу N 212/14, рассматривая аналогичную ситуацию, отметило: руководствуясь принципом добросовестности и разумности ([п. 5 ст. 10](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1BAA94E8067AE5EC9ED3C5ED2C321C5615503ELBE3N) ГК РФ), участник закупки, исходя из собственных возможностей, предполагал приступить к выполнению работ и закончить их досрочно, в связи с чем представил банковскую гарантию, срок действия которой превышал предполагаемый им срок действия контракта не менее чем на один месяц. Следовательно, признать данного участника уклонившимся от заключения контракта не представляется возможным.

Из указанного [Решения](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705F7C93F6CFA62C7C811A499EC067AE5EC9ED3C5ED2C321C56155338B5D643LEE1N) УФАС также следует, что [Законом](consultantplus://offline/ref=24EB1C9BBB3406CBE705E9CF3B04AF31CBCF1CA497E8067AE5EC9ED3C5LEEDN) N 44-ФЗ не установлены правила установления сроков - заказчик устанавливает срок, исходя из своих потребностей. Если никаких правил и ограничений не установлено, при определении срока целесообразно руководствоваться принципом разумности. В данном случае определить, в течение какого времени будут выполнены работы, не представляется возможным.

Таким образом, по нашему мнению, так как в рассматриваемом случае условиями обязательства предусмотрена возможность его досрочного исполнения, заказчик не вправе признать организацию уклонившейся от заключения контракта в случае, если срок банковской гарантии на два дня меньше одного месяца с даты окончания работ и их оплаты, предусмотренной контрактом.

П.С.Долгополов

Юридическая компания "Юново"

10.10.2014