

§ 5. Закрытые способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

Статья 91. Заключение контракта по результатам закрытого аукциона

Данная статья регламентирует заключение контракта по результатам закрытого аукциона. В Законе о размещении заказов такая специальная регламентация не содержалась (за исключением положения, вошедшего в ч. 2 данной статьи). Соответственно, ранее при заключении контракта по результатам закрытого аукциона подлежали применению общие положения ст. 38 названного Закона, рассчитанные на применение при проведении как открытого аукциона, так и закрытого аукциона.

В части 1 данной статьи определен случай, в котором победитель закрытого аукциона признается уклонившимся от заключения контракта, - если победитель закрытого аукциона в срок, предусмотренный документацией о закрытом аукционе, победитель закрытого аукциона в соответствии с положениями Закона не представил заказчику подписанный контракт и не предоставил обеспечение исполнения контракта. Последствия признания победителя закрытого аукциона уклонившимся от заключения контракта предусмотрены в данной статье. Еще одним таким последствием является включение информации о данном участнике закупок на основании ч. 2 ст. 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Прежде общее положение ч. 1 ст. 38 Закона о размещении заказов предусматривало несколько иное правило: в случае, если победитель аукциона или участник аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, в срок, предусмотренный документацией об аукционе, не представил заказчику подписанный контракт, переданный ему в соответствии с ч. 7 ст. 37 названного Закона или ч. 2 приводимой статьи, а также обеспечение исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, победитель аукциона или участник аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, признается уклонившимся от заключения контракта.

2. Часть 2 данной статьи, воспроизводя положение ч. 1.1 ст. 38 Закона о размещении заказов, устанавливает, что контракт может быть заключен не ранее чем через 10 дней с даты подписания протокола закрытого аукциона. Данное правило согласуется с положением ч. 3 ст. 105 Закона, предусматривающим тот же срок для обжалования во внесудебном (административном) порядке действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего.

3. В части 3 данной статьи предусмотрены следующие права, предоставляемые заказчику в случае, если победитель закрытого аукциона признан уклонившимся от заключения контракта: во-первых, обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в закрытом аукционе (в рассматриваемой части говорится об обеспечении заявки на участие в конкурсе, но это очевидная техническая ошибка; подобная ошибка содержалась и в ч. 14 ст. 70 Закона, но была исправлена Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ), и, во-вторых, заключить контракт с участником закрытого аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, с согласия этого участника.

В указанном случае уклонения победителя закрытого аукциона от заключения контракта согласно рассматриваемой части денежные средства, внесенные им в качестве обеспечения заявки на участие в закрытом аукционе, не возвращаются.

На случай отказа участника закрытого аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, от заключения контракта рассматриваемая часть предусматривает принятие заказчиком решения о признании закрытого аукциона несостоявшимся. Последствия признания определения поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом несостоявшимся определены положениями ст. 92 Закона.

Прежде содержащимися в ч. 2 ст. 38 Закона о размещении заказов общими положениями - как для открытых, так и для закрытых аукционов - предусматривалось несколько иное: в случае, если победитель аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении победителя аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, либо заключить контракт с участником

аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта; при этом заключение контракта для участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, является обязательным; в случае уклонения победителя аукциона или участника аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта, денежные средства, внесенные ими в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не возвращаются; в случае уклонения участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, от заключения контракта заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении такого участника аукциона заключить контракт, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта, или принять решение о признании аукциона несостоявшимся.

4. В соответствии с ч. 4 данной статьи контракт заключается на условиях, указанных в документации о закрытом аукционе, по цене, предложенной победителем закрытого аукциона, а в случае заключения контракта с участником закрытого аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, - по цене, предложенной этим участником.

Ранее такие правила содержались в качестве общих - как для открытых, так и для закрытых аукционов - в ч. 3 ст. 38 Закона о размещении заказов. Там же предусматривалась особенность определения цены контракта для случаев, когда контракт заключается с физическим лицом (уменьшение цены контракта, предложенной таким лицом, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой такого контракта), но в ч. 4 данной статьи о такой особенности не говорится.

5. В части 5 данной статьи установлено, что контракт заключается только после предоставления победителем закрытого аукциона или участником закрытого аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя закрытого аукциона от заключения контракта, обеспечения исполнения контракта.

Прежде в ч. 4 ст. 38 Закона о размещении заказов предусматривалось подобное общее правило - как для открытых, так и для закрытых аукционов - но в нем говорилось о случаях, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта. В указанной части также предусматривались способы обеспечения исполнения контракта. В Законе обеспечение исполнения контракта регламентировано положениями его ст. 96.

6. Часть 6 данной статьи определяет порядок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в закрытом аукционе: возврат таких денежных средств осуществляется участнику закрытого аукциона, с которым заключается контракт, в течение пяти рабочих дней с даты заключения с ним контракта. В случае уклонения победителя закрытого аукциона от заключения контракта денежные средства, внесенные им в качестве обеспечения заявки на участие в закрытом аукционе, согласно ч. 3 данной статьи не возвращаются.

Ранее рассматриваемое правило содержалось в качестве общего - как для открытых, так и для закрытых аукционов - в ч. 5 ст. 38 Закона о размещении заказов. При этом оно устанавливалось в положениях, касающихся отдельно победителя аукциона, с которым заключается контракт, и участника аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта.

В статье 7.31.1 (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 396-ФЗ) установлена административная ответственность за нарушение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения установленных законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок порядка и (или) сроков возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя): в ч. 1 - не более чем на три рабочих дня; в ч. 2 - более чем на три рабочих дня.