

**МІНІСТЭРСТВА
АНТЫМАНАПОЛЬНАГА
РЭГУЛЯВАННЯ І ГАНДЛЮ
РЭСПУБЛІКІ БЕЛАРУСЬ**

вул. Кірава, 8, корп.1, 220030, г. Мінск
тэл. (+375 17) 327 48 02, факс (+375 17) 327 24 80
e-mail: mail@mart.gov.by
www.mart.gov.by

**МИНИСТЕРСТВО
АНТИМОНОПОЛЬНОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ И ТОРГОВЛИ
РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

ул. Кирова, 8, корп.1, 220030, г. Минск
тел. (+375 17) 327 48 02, факс (+375 17) 327 24 80
e-mail: mail@mart.gov.by
www.mart.gov.by

_____ № _____
на № _____ ад _____

Государственные органы
(организации), иные
заинтересованные

Об обеспечении исполнения
обязательств по договору государственной
закупки на приобретение работ (услуг)
для строительства

Министерство антимонопольного регулирования и торговли с учетом поступающих обращений и по согласованию с Министерством архитектуры и строительства на основании полномочий, предоставленных статьей 10 Закона Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 419-3 «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – Закон), разъясняет следующее.

1. Об обязательности обеспечения исполнения обязательств по договору государственной закупки (далее – договор).

С 10 октября 2021 г. в случае приобретения работ (услуг) для строительства объекта в договор включается обязательное условие о предоставлении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения исполнения обязательств по договору (часть первая подпункта 1.10 пункта 1 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15 июня 2019 г. № 395 «О реализации Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – постановление № 395)).

Справочно:

Соответствующие изменения предусмотрены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 6 октября 2021 г. № 564 «Об изменении постановлений Совета Министров Республики Беларусь» и не распространяются на закупки, начатые до вступления в силу указанного постановления.

Таким образом, в случае приобретения работ (услуг) для строительства объекта включение в договор условия о предоставлении

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения исполнения обязательств по договору, за исключением бюджетных организаций, является **обязательным** с 10 октября 2021 г.

Справочно:

В случае приобретения товаров для строительства объекта устанавливать обеспечение исполнения обязательств по договору не обязательно.

При отнесении определенных видов работ и услуг к работам (услугам) для строительства объектов следует в том числе руководствоваться Законом Республики Беларусь от 5 июля 2004 г. № 300-З «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь», постановлением Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 10 мая 2011 г. № 17 «Об установлении перечня видов работ и услуг, относящихся к строительной деятельности», техническими нормативными правовыми актами в сфере строительства, а также общегосударственным классификатором Республики Беларусь ОКРБ 007-2012 «Классификатор продукции по видам экономической деятельности», утвержденным постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 28 декабря 2012 г. № 83 (секция F (раздел 41-43) и секция M (раздел 71)).

Обращаем внимание, что рассматриваемое требование в равной степени относится к договорам, заключаемым как по результатам конкурентных процедур, так и по результатам процедуры закупки из одного источника.

При этом также необходимо отметить, что указанное в части первой подпункта 1.10 пункта 1 постановления № 395 исключение для бюджетных организаций относится к участникам процедур государственных закупок, то есть именно для участников – бюджетных организаций требование о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору не устанавливается.

Справочно:

Согласно подпункту 1.4 пункта 1 статьи 2 Бюджетного кодекса Республики Беларусь бюджетной организацией является организация, созданная (образованная) Президентом Республики Беларусь, государственными органами, в том числе местным исполнительным и распорядительным органом, или иной уполномоченной на то Президентом Республики Беларусь государственной организацией для осуществления управленческих, социально-культурных, научно-технических или иных функций некоммерческого характера, функционирование которой финансируется за счет средств соответствующего бюджета на основе бюджетной сметы и бухгалтерский учет которой ведется в

соответствии с планом счетов бухгалтерского учета, утвержденным в установленном порядке для бюджетных организаций, и (или) с учетом особенностей бухгалтерского учета и отчетности в соответствии с законодательством.

Отмечаем, что, учитывая положения абзаца девятого пункта 1 статьи 22 Закона, в случае приобретения работ (услуг) для строительства объекта требования о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору **также обязательно должны быть включены в документы, предоставляемые для подготовки предложения (в приглашение к участию в процедуре государственной закупки).**

Справочно:

При проведении процедуры закупки из одного источника соответствующие положения могут быть включены в запрос о предоставлении сведений в рамках изучения конъюнктуры рынка.

2. О видах и размере обеспечения исполнения обязательств по договору.

Согласно части второй пункта 1 статьи 26 Закона обеспечением исполнения обязательств по договору могут быть **банковская гарантия и (или) перечисление заказчику денежных средств. Участник-победитель либо участник процедуры закупки из одного источника вправе выбрать один или несколько видов предоставляемого обеспечения исполнения обязательств по договору.**

Таким образом, право выбора вида обеспечения исполнения обязательств по договору предоставлено участнику-победителю либо участнику процедуры закупки из одного источника. Соответственно, недопустимо в документах, предоставляемых для подготовки предложений, определять только один вид обеспечения исполнения обязательств по договору.

Справочно:

В документах, предоставляемых для подготовки предложения, может быть указано на то, чтобы участник в своем предложении выбрал вид обеспечения исполнения обязательств по договору для последующего включения таких сведений в проект договора.

Что касается **размера** обеспечения исполнения обязательств, то согласно части первой пункта 2 статьи 26 Закона он **должен быть установлен в проекте договора, договоре при проведении процедуры закупки из одного источника.**

Справочно:

Учитывая, что при государственных закупках работ (услуг) для строительства объекта при подготовке документов, предоставляемых для подготовки предложений, не всегда представляется возможным определить размер обеспечения исполнения обязательств по договору,

так как он может зависеть от процента снижения цены договора по отношению к ориентировочной стоимости предмета государственной закупки, размера аванса, то считаем возможным в проекте договора предусмотреть вариативность размеров обеспечений, а конкретный размер обеспечения исполнения обязательств по договору с учетом результатов процедуры государственной закупки будет определяться в договоре при его заключении в зависимости от условий выбора размера обеспечения исполнения обязательств, предусмотренных проектом договора.

При этом в случае закупки работ (услуг) для строительства объекта в соответствии с подпунктом 1.10 пункта 1 постановления № 395 размер обеспечения исполнения обязательств должен составлять в случаях, если цена договора меньше ориентировочной стоимости предмета государственной закупки:

на 10 - 15 процентов, – 15 процентов ориентировочной стоимости предмета государственной закупки;

более чем на 15 процентов, – 30 процентов ориентировочной стоимости предмета государственной закупки.

В случае, если договором предусмотрена выплата аванса, **размер обеспечения** исполнения обязательств по договору должен составлять **не менее 50 процентов размера аванса** (независимо от процента снижения цены).

Справочно:

Постановление № 395 не разделяет понятий целевого и текущего авансов, из этого можно сделать вывод, что установленное требование относится к любому из видов аванса.

*При этом в случае, если графиком платежей предусмотрено неоднократное авансирование, то считаем, что размер обеспечения исполнения обязательств по договору следует определять **исходя из общей суммы авансов, определенной договором.***

В случае, если договором предусмотрена выплата аванса и одновременно цена договора меньше ориентировочной стоимости предмета государственной закупки на 10 процентов и более, то при определении размера обеспечения исполнения обязательств по договору считаем необходимым придерживаться следующих подходов:

если требуемый с учетом снижения цены размер обеспечения исполнения обязательств по договору (15 или 30 процентов ориентировочной стоимости предмета государственной закупки) составляет одновременно не менее 50 процентов размера аванса, то размер обеспечения исполнения обязательств по договору следует устанавливать на уровне 15 или 30 процентов ориентировочной стоимости предмета государственной закупки (в зависимости от процента снижения);

если требуемый с учетом снижения цены размер обеспечения исполнения обязательств по договору (15 или 30 процентов ориентировочной стоимости предмета государственной закупки) составляет менее 50 процентов размера аванса, то размер обеспечения исполнения обязательств по договору следует устанавливать с учетом части второй подпункта 1.10 пункта 1 постановления № 395 (не менее 50 процентов размера аванса).

Для случаев, **если цена договора будет менее чем на 10 процентов меньше ориентировочной стоимости предмета государственной закупки, в том числе если будет равна либо превысит ориентировочную стоимость предмета государственной закупки, и при этом договором не будет предусмотрена выплата аванса, то постановление № 395 не определяет требований к размеру обеспечения исполнения обязательств по договору.**

В такой ситуации заказчик самостоятельно определяет размер соответствующего обеспечения с учетом положений части второй пункта 2 статьи 26 Закона, согласно которой размер обеспечения исполнения обязательств по договору не должен превышать 30 процентов ориентировочной стоимости предмета государственной закупки. При этом минимальный размер обеспечения обязательств по договору в такой ситуации законодательством о государственных закупках не установлен.

Также отметим, что применение преференциальной поправки не влияет на размер обеспечения исполнения обязательств по договору.

3. Об обеспечиваемых обязательствах.

При формулировании условия об обеспечении исполнения обязательств по договору необходимо определить обеспечиваемые обязательства, например, выполнение работы в установленный в договоре срок, исполнение гарантийных обязательств, своевременное устранение выявленных заказчиком недостатков и иные.

Одновременно следует учитывать и иные предусмотренные законодательством требования к обеспечению исполнения обязательств по договору.

В частности, в соответствии с подпунктом 1.13 пункта 1 Указа Президента Республики Беларусь от 14 января 2014 г. № 26 «О мерах по совершенствованию строительной деятельности» (далее – Указ № 26) в случае, **если договором строительного подряда предусмотрена выплата целевого аванса, в таком договоре может быть предусмотрено обеспечение возврата** неиспользованного или использованного не по назначению **целевого аванса** подрядчиком **в виде банковской гарантии** на сумму не менее суммы целевого аванса.

Таким образом, если в качестве обеспечиваемого обязательства выбрано обязательство по возврату неиспользованного или использованного не по назначению целевого аванса, то размер обеспечения исполнения обязательств по договору должен быть не менее суммы целевого аванса. При этом в таком случае у участника-победителя (участника процедуры закупки из одного источника) отсутствует право выбора вида обеспечения исполнения обязательств по договору, так как Указом № 26 определен способ – посредством предоставления банковской гарантии.

Кроме того, отмечаем, что в соответствии с абзацем первым части первой подпункта 1.14 пункта 1 Указа № 26 **подрядчик обязан предоставить заказчику, застройщику обеспечение исполнения своих обязательств по устранению результата строительных, специальных, монтажных работ ненадлежащего качества, выявленного в период гарантийного срока эксплуатации объекта строительства жилищного, социально-культурного, коммунально-бытового назначения.**

Обеспечение указанных обязательств согласно части первой подпункта 1.14 пункта 1 Указа № 26 предоставляется **в одной из следующих форм:**

резервирование на специальном счете сроком на два года средств в размере 0,5 процента стоимости выполненных на объекте строительных, специальных, монтажных работ. Исчисление срока резервирования средств начинается с первого дня гарантийного срока эксплуатации объекта;

Справочно:

Положение о порядке резервирования подрядчиком средств для обеспечения устранения результата строительных, специальных, монтажных работ ненадлежащего качества, выявленного в период гарантийного срока эксплуатации объекта строительства, их учета, расходования, в том числе перечисления в местный бюджет, утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 1 апреля 2014 г. № 299.

банковская гарантия;

заключение договора страхования ответственности по договору за неисполнение либо ненадлежащее исполнение таких обязательств на период действия гарантийного срока эксплуатации объекта. При этом страховые взносы по данному виду страхования не включаются подрядчиком в затраты по производству и реализации продукции, товаров (работ, услуг), имущественных прав, учитываемые при налогообложении.

Форма обеспечения исполнения обязательств по устранению результата строительных, специальных, монтажных работ ненадлежащего качества, выявленного в период гарантийного срока эксплуатации объекта

строительства жилищного, социально-культурного, коммунально-бытового назначения предусматривается в договоре.

Соответственно, обеспечение исполнения обязательств согласно части первой подпункта 1.14 пункта 1 Указа № 26 следует учесть в размере обеспечения, устанавливаемом в соответствии с подпунктом 1.10 пункта 1 постановления № 395. При этом вид обеспечения, предусмотренный Законом и выбранный участником-победителем, и установленный в упомянутом Указе может совпадать (банковская гарантия) или отличаться, и в последнем случае по договору будет предоставлено два вида обеспечения исполнения обязательств по договору.

4. Порядок предоставления и возврата обеспечения исполнения обязательств по договору.

Порядок предоставления обеспечения исполнения обязательств по договору устанавливается в проекте договора, договоре при проведении процедуры закупки из одного источника (часть первая пункта 2 статьи 26 Закона).

Справочно:

Заказчик в проекте договора, договоре при проведении процедуры закупки из одного источника устанавливает размер и порядок обеспечения исполнения обязательств по договору для каждого из его видов, а участник-победитель либо участник процедуры закупки из одного источника уже самостоятельно выбирает один или несколько видов обеспечения.

При этом если в качестве вида предоставляемого обеспечения исполнения обязательств по договору участник-победитель либо участник процедуры закупки из одного источника выбрал **перечисление денежных средств** заказчику, то соответствующее перечисление должно быть сделано **до заключения договора**.

Справочно:

Счет, на который возможно перечисление денежных средств, необходимо указать в проекте договора, договоре при проведении процедуры закупки из одного источника.

При неперечислении денежных средств в указанный срок заказчик вправе потребовать замены вида обеспечения исполнения обязательств или отказаться от исполнения обязательств по договору, а поставщик (подрядчик, исполнитель) признается уклонившимся от заключения договора и подлежит включению в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок, в соответствии со статьей 17 Закона.

Справочно:

Считаем, что положения указанной нормы в части признания поставщика (подрядчика, исполнителя) уклонившимся от заключения договора и включения его в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок, не применяются при проведении процедуры закупки из одного источника. Так как при проведении процедуры закупки из одного источника договор между заказчиком и участником заключается на условиях, согласованных сторонами. При этом по общему правилу у поставщика (подрядчика, исполнителя), которому по результатам изучения конъюнктуры рынка направлено предложение о заключении договора, нет обязательств по заключению договора.

Что касается **банковской гарантии**, то она должна быть предоставлена **не позднее тридцати календарных дней со дня заключения договора.**

Справочно:

В отношении банковской гарантии исполнения договора стоит также обращать внимание на ее срок, учитывая, что он должен превышать срок соответствующего исполнения обязательства (в случае исполнения частями – конечный срок).

При непредоставлении банковской гарантии в указанный срок заказчик вправе потребовать замены вида обеспечения исполнения обязательств, установив срок для перечисления денежных средств. При неперечислении денежных средств в установленный срок заказчик вправе отказаться от исполнения обязательств по договору, а поставщик (подрядчик, исполнитель) подлежит включению в список поставщиков (подрядчиков, исполнителей), временно не допускаемых к участию в процедурах государственных закупок, в соответствии со статьей 17 Закона.

В случае замены вида обеспечения исполнения обязательств по договору соответствующие изменения вносятся в проект договора, договор в порядке, установленном пунктом 2 статьи 25 Закона.

Также обращаем внимание, что в **договор включается обязательное условие о сроках и порядке возврата** заказчиком подрядчику, исполнителю денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, и (или) банковской гарантии (часть вторая пункта 6 статьи 24 Закона). Таким образом, сроки и порядок возврата обеспечения исполнения обязательств по договору определяет заказчик самостоятельно и при проведении конкурентной процедуры государственной закупки **соответствующие положения необходимо указать в проекте договора или документах, предоставляемых для подготовки предложений.**

При неисполнении обязательств, в обеспечение исполнения которых предоставлено обеспечение исполнения обязательств по договору,

соответствующие денежные средства перечисляются заказчиком в бюджет и (или) государственный внебюджетный фонд, за счет средств которых предусмотрено финансирование государственной закупки. В случае, если финансирование государственной закупки осуществляется за счет средств нескольких бюджетов и (или) государственных внебюджетных фондов, размер перечисляемых в каждый из них денежных средств определяется пропорционально величине финансирования, выделенного на государственную закупку из каждого бюджета и (или) государственного внебюджетного фонда гарантии (пункт 5 статьи 26 Закона).

Требования по банковской гарантии предъявляются заказчиком к гаранту в соответствии с банковским законодательством с последующим перечислением средств в порядке, предусмотренном пунктом 5 статьи 26 Закона.

Заместитель Министра

А.М.Картун