

Вопрос: О применении отдельных положений Федерального [закона](#) от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Ответ:

Письмо Минэкономразвития России от 22.06.2015 N Д28и-1815

Департамент развития контрактной системы Минэкономразвития России рассмотрел обращение по вопросам, касающимся разъяснений положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ), и сообщает.

По вопросу 1.

В соответствии с [частью 6.1 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ в 2015 году в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Указанный порядок был утвержден [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 5 марта 2015 г. N 196 "О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2015 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)" (далее - постановление N 196).

Так, [пунктом 1](#) постановления N 196 установлено, что заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 году исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Учитывая изложенное, действие [постановления](#) N 196 распространяется на контракты, срок исполнения обязательств по которым завершается в полном объеме в 2015 году.

Таким образом, применение [постановления](#) N 196 к незавершенным обязательствам по контракту неправомерно.

Применение положений [постановления](#) N 196 является обязанностью для заказчиков.

По вопросу порядка принятия к учету задолженности заказчиком следует обращаться в Минфин России, который является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере бюджетной, налоговой, страховой, валютной, банковской деятельности, кредитной кооперации, микрофинансовой деятельности, финансовых рынков, государственного долга, аудиторской деятельности, бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности.

По вопросу 2.

В соответствии с [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 6 марта 2015 г. N 199 "О случаях и условиях, при которых в 2015 году заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта" в 2015 году заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - контракт) в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта, в том числе в случае если участником закупки является бюджетное учреждение или автономное учреждение и им предложена цена контракта, сниженная не более чем на 25 процентов от начальной (максимальной) цены контракта.

Учитывая изложенное, если участником закупки является бюджетное учреждение

или автономное учреждение и им предложена цена контракта, сниженная не более чем на 25 процентов от начальной (максимальной) цены контракта, заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта.

По вопросу 3.

В соответствии с [пунктом 5](#) постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2015 г. N 198 "Об утверждении Правил изменения по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами, срок исполнения которых завершается в 2015 году" (далее - постановление N 198) изменение условий контракта, предусмотренных [пунктом 1](#) настоящих Правил, оформляется дополнительным соглашением к контракту, основанием для подготовки которого является направленное в адрес заказчика в письменной форме обращение поставщика (подрядчика, исполнителя) с обоснованием невозможности исполнения контракта без изменения его условий в связи с существенным изменением обстоятельств в соответствии со [статьей 451](#) Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заказчик принимает решение о внесении изменений в контракт в соответствии с [пунктом 6](#) настоящих Правил. Заказчик не вправе принимать решение об увеличении цены контракта, цены единицы товара, выполняемой работы, оказываемой услуги без обращения поставщика (подрядчика, исполнителя), указанного в [абзаце первом данного пункта](#).

При этом заказчик принимает решение о внесении изменений в контракт исходя из таких критериев, как:

а) из необходимости исполнения в первоочередном порядке контрактов, предметом которых является поставка товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения граждан (продовольствие, средства для оказания скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственные средства);

б) из необходимости достижения результатов мероприятий государственных (муниципальных) программ, федеральных целевых программ либо непрограммных направлений деятельности (функций, полномочий) органов государственной власти (органов местного самоуправления), а также принятых в установленном порядке решений о предоставлении средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации на осуществление капитальных вложений;

в) из объема фактически исполненных обязательств, предусмотренных контрактом, на дату принятия решения о внесении в него изменений;

г) из утвержденного и доведенного до заказчика объема финансового обеспечения на принятие и (или) исполнение в 2015 году обязательств по контрактам.

По вопросу 4.

В соответствии с [частью 1 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с данным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно [части 13 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления

результатов такой приемки.

Учитывая изложенное, включение в контракт положения о том, что условия контракта распространяют свое действие на отношения сторон, возникшие до его заключения, недопустимо.

По вопросу 5.

Согласно [части 26 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Порядок ведения реестра контрактов установлен [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 28 ноября 2013 г. N 1084 "О порядке ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками, и реестра контрактов, содержащего сведения, составляющие государственную тайну" (далее - Постановление N 1084).

В соответствии с [абзацем 3 пункта 12](#) Правил ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками, утвержденных Постановлением N 1084, в целях ведения реестра контрактов заказчик формирует и направляет в Федеральное казначейство Российской Федерации в течение 3 рабочих дней со дня изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги информацию и документы, указанные соответственно в [подпунктах "з", "к", "л" и "н" пункта 2](#) указанных Правил.

Учитывая изложенное, заказчик размещает информацию об изменении контракта или о расторжении контракта в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта, и направляет в течение 3 рабочих дней со дня изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги соответствующую информацию и документы в Федеральное казначейство Российской Федерации.

По вопросу 6.

Согласно [части 1 статьи 103](#) Закона N 44-ФЗ федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, ведет реестр контрактов, заключенных заказчиками (далее - реестр контрактов). В реестр контрактов не включается информация о контрактах, заключенных в соответствии с [пунктами 4, 5 и 23 части 1 статьи 93](#) Закона N 44-ФЗ.

По вопросу 7.

В соответствии с [частью 11 статьи 45](#) Закона N 44-ФЗ банк, выдавший банковскую гарантию, не позднее одного рабочего дня, следующего за датой ее выдачи, или дня внесения изменений в условия банковской гарантии включает указанные в [части 9 статьи 45](#) Закона N 44-ФЗ информацию и документы в реестр банковских гарантий либо в указанные сроки направляет в соответствии с порядком формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий информацию для включения в закрытый реестр банковских гарантий.

В соответствии со [статьей 368](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

Согласно [части 2 статьи 45](#) Закона N 44-ФЗ банковская гарантия, выданная для обеспечения заявок и исполнения контрактов, должна быть безотзывной и должна содержать:

сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в

установленных [Законом](#) N 44-ФЗ случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со [статьей 96](#) Закона N 44-ФЗ;

обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;

срок действия банковской гарантии с учетом требований Закона N 44-ФЗ;

отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

При этом в отличие от положений [статьи 371](#) Гражданского кодекса [Законом](#) N 44-ФЗ не предусмотрена возможность изменения условий банковской гарантии.

Таким образом, единственным основанием для внесения изменений в принятую в рамках процедур закупок банковскую гарантию является ненадлежащее заполнение вышеназванных сведений или реквизитов выданной банковской гарантии.

Необходимо отметить, что ни форма выпуска самой банковской гарантии, ни форма изменений банковской гарантии законодательством Российской Федерации не определена.

Независимая гарантия выдается в письменной форме ([пункт 2 статьи 434](#)), позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром ([пункт 2 статьи 368](#) Гражданского кодекса).

При этом согласно положениям [статьи 371](#) Гражданского кодекса изменения банковской гарантии производятся в форме, в которой выдана гарантия.

Согласно [пункту 2 статьи 434](#) Гражданского кодекса договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Таким образом, договор независимой гарантии (банковской гарантии), так же как договор изменения банковской гарантии, может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок данного вида.

При этом изменения в выданную банковскую гарантию должны являться неотъемлемым приложением к выданной банковской гарантии, с указанием в договоре об изменении банковской гарантии номера гарантии, даты внесения изменений и реквизитов вносимых изменений.

Информация о вносимых изменениях должна быть отражена в реестре банковских гарантий, [порядок](#) формирования информации и документов для ведения которого утвержден приказом Минфина России от 18.12.2013 N 126н (далее - Приказ N 126н).

Документы (копия банковской гарантии и (или) копия документа о внесении изменений в условия банковской гарантии (при наличии)), включаемые в реестр, формируются банком в виде электронной копии бумажного документа, созданной посредством его сканирования ([пункты 6 и 9](#) Приказа N 126н).

По вопросу 8.

В соответствии с [частью 2 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) Закона N 44-ФЗ.

Учитывая изложенное, заказчик при заключении контракта с субъектом естественных монополий устанавливает цену контракта и цену единицы товара, работы, услуги.

В соответствии с [частью 8 статьи 95](#) Закона N 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.

Одновременно сообщаем, что юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией издавать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов. Минэкономразвития России - федеральный орган исполнительной власти, действующим законодательством Российской Федерации, в том числе [Положением](#) о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 5 июня 2008 г. N 437, не наделенный компетенцией по разъяснению законодательства Российской Федерации.

Директор Департамента
развития контрактной системы
М.В.ЧЕМЕРИСОВ

22.06.2015