МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПИСЬМО

от 31 марта 2020 г. № 24-03-07/25499

Департамент бюджетной политики в сфере контрактной системы Минфина России (далее - Департамент), рассмотрев обращение МКУ по вопросу применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон № 44-ФЗ) в части обеспечения исполнения контракта, в рамках своей компетенции сообщает следующее.

В соответствии с пунктом 11.8 Регламента Министерства финансов Российской Федерации, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 14 сентября 2018 г. № 194н, Минфином России не осуществляется разъяснение законодательства Российской Федерации, практики его применения, практики применения нормативных правовых актов Минфина России, а также толкование норм, терминов и понятий, за исключением случаев, если на него возложена соответствующая обязанность или если это необходимо для обоснования решения, принятого по обращению.

Также Минфин России не обладает ни надзорными, ни контрольными функциями и (или) полномочиями в отношении осуществляемых закупок, в связи с чем не вправе рассматривать вопрос о правомерности совершенных и (или) совершаемых действий участниками контрактной системы в сфере закупок.

Вместе с тем полагаем необходимым отметить, что в соответствии с частью 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона № 44-ФЗ участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона № 44-ФЗ.

При этом в соответствии с частью 1 статьи 45 Закона № 44-ФЗ заказчики принимают только банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 статьи 45 Закона № 44-ФЗ.

Так, постановлением Правительства Российской Федерации от 12 апреля 2018 г. № 440 "О требованиях к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов" (далее - постановление № 440) установлены требования к банкам.

Согласно положениям части 1.2 статьи 45 Закона № 44-ФЗ перечень банков, соответствующих установленным требованиям, ведется Минфином России на основании сведений, полученных от Банка России, и подлежит размещению на официальном сайте Минфина России в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее - перечень).

Таким образом, Законом № 44-ФЗ предусмотрено, что банк должен соответствовать требованиям постановления № 440 и быть включенным в перечень только на момент выдачи банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта. При этом положений о соответствии банка требованиям постановления № 440 на протяжении всего срока действия контракта Законом № 44-ФЗ не предусмотрено.

Вместе с тем вопросы действия банковской гарантии регулируются положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Так, согласно статье 368 ГК РФ 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. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

В силу пункта 1 статьи 378 ГК РФ обязательство гаранта перед бенефициаром по независимой гарантии прекращается:

1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;

2) окончанием определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана;

3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии;

4) по соглашению гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства.

Таким образом, если банк перестал соответствовать требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, при этом продолжил осуществлять банковскую деятельность, то обязательства банка по банковской гарантии не прекращаются.

Учитывая изложенное, по мнению Департамента, замена обеспечения исполнения контракта в указанном в обращении случае не требуется.

Заместитель директора Департамента

Д.А.ГОТОВЦЕВ

31.03.2020