**МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ПИСЬМО**

**от 13 мая 2020 г. № 24-03-08/38413**

Департамент бюджетной политики в сфере контрактной системы Минфина России (далее - Департамент), рассмотрев обращение по вопросу о применении положений Федерального [закона](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&date=19.09.2021) 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 предоставления в качестве обеспечения исполнения обязательств банковской гарантии, в рамках компетенции сообщает следующее.

В соответствии с [пунктом 11.8](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=326830&dst=100509&field=134&date=19.09.2021) Регламента Министерства финансов Российской Федерации, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 14 сентября 2018 г. № 194н, Минфином России не осуществляются 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.

Кроме того, вопрос определения подсудности по экономическим спорам не относится к сфере регулирования [Закона](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&date=19.09.2021) № 44-ФЗ.

Вместе с тем считаем необходимым отметить, что в настоящее время Минфином России внесен в Правительство Российской Федерации [проект](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=PRJ&n=184379&dst=100033&field=134&date=19.09.2021) федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и статью 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусматривающий наделение Правительства Российской Федерации правом разработать единую форму банковских гарантий для целей обеспечения исполнения контрактов (договоров).

Принятие [законопроекта](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=PRJ&n=184379&date=19.09.2021) позволит Правительству Российской Федерации унифицировать форму банковской гарантии для целей обеспечения заявок, исполнения контрактов (договоров) при осуществлении закупок в соответствии с [Законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&date=19.09.2021) № 44-ФЗ и Федеральным [законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351241&date=19.09.2021) от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Кроме того, утверждение Правительством Российской Федерации единой формы банковской гарантии позволит исключить возможность включения банками в банковскую гарантию оговорок, препятствующих дальнейшему бесспорному списанию денежных средств со счета гаранта в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Также Департамент отмечает, что в соответствии с [частью 3 статьи 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100559&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

В соответствии с [пунктом 3 части 2 статьи 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=101885&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление № 1005) утверждены дополнительные [требования](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=100072&field=134&date=19.09.2021) к банковской гарантии, используемой для целей Закона № 44-ФЗ (далее - дополнительные требования), а также [перечень](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=5&field=134&date=19.09.2021) документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В соответствии с [абзацем первым](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=14&field=134&date=19.09.2021) дополнительных требований банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен [Законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&date=19.09.2021) № 44-ФЗ, лица, имеющего право действовать от имени банка (далее - гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством и [статьей 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=56&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ.

Кроме того, в соответствии с [абзацем четвертым пункта "б"](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=100082&field=134&date=19.09.2021) дополнительных требований недопустимо включать в банковскую гарантию требование о представлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в [перечень](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=5&field=134&date=19.09.2021) документов, утвержденных Постановлением № 1005, в связи с чем такой перечень документов является исчерпывающим.

Принцип независимости гарантии от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, закреплен в [статье 370](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=340325&dst=10624&field=134&date=19.09.2021) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), согласно которой предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство.

Так, в соответствии с [пунктами 1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=340325&dst=10624&field=134&date=19.09.2021), [2 статьи 370](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=340325&dst=10625&field=134&date=19.09.2021) ГК РФ:

1. Предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, от отношений между принципалом и гарантом, а также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них.

2. Гарант не вправе выдвигать против требования бенефициара возражения, вытекающие из основного обязательства, в обеспечение исполнения которого независимая гарантия выдана, а также из какого-либо иного обязательства, в том числе из соглашения о выдаче независимой гарантии, и в своих возражениях против требования бенефициара об исполнении независимой гарантии не вправе ссылаться на обстоятельства, не указанные в гарантии.

Таким образом, согласно [пункту 2 статьи 370](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=340325&dst=10625&field=134&date=19.09.2021) ГК РФ гарант не вправе выдвигать против требования бенефициара возражения, вытекающие из основного обязательства, которые могли бы быть выдвинуты принципалом в отношении основного обязательства.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в [постановлении](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=ARB&n=310844&date=19.09.2021) от 2 октября 2012 г. № 6040/12 по делу № А40-63658/11-25-407 указал, что из закрепленного [статьей 370](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=340325&dst=10623&field=134&date=19.09.2021) ГК РФ принципа независимости банковской гарантии следует, что заявленные банком возражения, основанные на оценке обстоятельств исполнения основного обязательства, не могут рассматриваться в качестве должного основания к отказу в платеже.

На основании изложенного Департамент приходит к выводу о том, что в случае, предусмотренном [частью 3 статьи 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100559&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ, ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по контракту, заключенному в соответствии с [Законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&date=19.09.2021) № 44-ФЗ, влечет гарантированное получение бенефициаром денежной суммы с гаранта, поскольку совокупность требований [Закона](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&date=19.09.2021) № 44-ФЗ, в том числе предусмотренных в [пункте 3 части 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100025&field=134&date=19.09.2021), [частями 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100559&field=134&date=19.09.2021), [4 статьи 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100560&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ, дополнительными [требованиями](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=100072&field=134&date=19.09.2021) и [перечнем](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=5&field=134&date=19.09.2021) документов, утвержденных Постановлением № 1005, не предусматривает возможности гаранта осуществить отказ в удовлетворении требования бенефициара на основании оценки обстоятельств исполнения основного обязательства.

[Статьей 374](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=340325&dst=10639&field=134&date=19.09.2021) ГК РФ установлено, что требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов, в связи с чем право заказчика на списание, предусмотренное [частью 3 статьи 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100559&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ, может быть реализовано исключительно посредством направления соответствующего требования гаранту по [форме](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=100062&field=134&date=19.09.2021), утвержденной Постановлением № 1005.

Учитывая изложенное, предъявление заказчиком требования о праве бесспорного списания денежных средств со счета гаранта в соответствии с [частью 3 статьи 45](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=351268&dst=100559&field=134&date=19.09.2021) Закона № 44-ФЗ предполагает безоговорочное принятие гарантом требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии с приложением исчерпывающего перечня документов, представляемых заказчиком банку одновременно с [требованием](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=2&base=LAW&n=329558&dst=100062&field=134&date=19.09.2021) об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, предусмотренного Постановлением № 1005.

Заместитель директора Департамента

Д.А.ГОТОВЦЕВ

13.05.2020