**МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ПИСЬМО**

**от 14 сентября 2020 г. № 24-05-08/80942**

Минфин России, рассмотрев обращение от 13.08.2020 по вопросам обеспечения заявок на участие в конкурсе или аукционе, обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств по контракту в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон № 44-ФЗ, Обращение), в рамках компетенции сообщает следующее.

В соответствии с пунктами 11.8 и 12.5 Регламента Министерства финансов Российской Федерации, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 14.09.2018 № 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, а также не рассматриваются по существу обращения по оценке конкретных хозяйственных ситуаций.

Вместе с тем Минфин России считает возможным по изложенным в Обращении вопросам сообщить следующее.

1. По вопросу отклонения заявки в случае выявления несоответствия банковской гарантии, предоставленной участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, требованиям, установленным в соответствии с Законом № 44-ФЗ, позиция изложена в информационном письме Минфина России от 30.07.2019 № 24-05-05/57198.

Необходимо отметить, что указанный вопрос урегулирован положениями разработанного Минфином России проекта федерального закона "О внесении изменений в Федеральный закон "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам упрощения и оптимизации порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд".

2. По вопросу о сроке рассмотрения заказчиком банковской гарантии Минфин России сообщает следующее.

В соответствии с частью 29 статьи 44 Закона № 44-ФЗ постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2018 № 626 (далее - Правила) установлен порядок взаимодействия участника закупки, оператора электронной площадки и заказчика в случае предоставления участником закупки банковской гарантии в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе.

На основании пунктов 3 и 4 Правил оператор электронной площадки в целях установления наличия банковской гарантии в реестре банковских гарантий осуществляет взаимодействие с реестром банковских гарантий в соответствии с требованиями, установленными в соответствии с частью 2 статьи 24.1 Закона № 44-ФЗ, и при направлении вторых частей заявок на участие в электронной процедуре посредством аппаратно-программного комплекса электронной площадки направляет заказчику информацию об уникальном номере реестровой записи из реестра банковских гарантий, предоставленную соответствующим участником закупки.

Примечание.

В тексте документа, видимо, допущена опечатка: имеется в виду часть 5 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, а не часть 5 статьи 44.

Согласно части 5 статьи 44 Закона № 44-ФЗ заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Таким образом, заказчик рассматривает банковскую гарантию, направленную в установленном Правилами порядке оператором электронной площадки посредством аппаратно-программного комплекса электронной площадки, в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

При этом Минфин России отмечает, что согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

3. По вопросу постановки на учет банковских гарантий Минфин России сообщает, что позиция по указанному вопросу будет направлена в адрес Минцифры России дополнительно.

4. По вопросу о возможности уплаты неустойки за ненадлежащее исполнение (неисполнение) основного обязательства по контракту за счет банковской гарантии Минфин России сообщает следующее.

В соответствии с положениями статьи 34 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан в случае несоблюдения исполнения обязательств по государственному контракту потребовать выплаты неустойки (штрафов, пеней) за просрочку исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного государственным контрактом.

Вместе с тем 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.

Примечание.

На момент издания данного документа часть 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ изложена в новой редакции.

Согласно части 2 статьи 45 Закона № 44-ФЗ банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать в том числе сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 13 статьи 44 Закона № 44-ФЗ случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 Закона № 44-ФЗ.

Так, банковская гарантия должна быть безотзывной и содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией (часть 2 статьи 45 Закона № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Таким образом, банковская гарантия и неустойка являются равными и независимыми друг от друга способами обеспечения обязательства, предусмотренного контрактом, которые имеют собственный алгоритм расчета размера суммы выплат и механизм реализации при возникновении ситуации, когда произошло ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Также следует отметить, что согласно части 4 статьи 368 ГК РФ в независимую гарантию (банковскую гарантию) включается основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией. Соответственно, банковская гарантия является способом обеспечения основного обязательства.

При этом, по мнению Минфина России, обязательство по выплате неустойки не является основным обязательством, а вытекает из него.

Учитывая изложенное, Минфин России приходит к выводу, что неустойка не может быть уплачена за счет средств банковской гарантии, так как является неосновным обязательством по контракту, исполнение которого обеспечено банковской гарантией.

А.М.ЛАВРОВ

14.09.2020