

Вопрос: В соответствии с положениями ст. ст. 45, 96 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ исполнение контракта может быть обеспечено независимой гарантией или денежными средствами.

Из Писем Минфина России от 26.03.2020 N 24-03-08/24024, от 11.03.2020 N 24-03-07/18298 можно сделать вывод, что неустойка (штрафы, пени) не может быть оплачена за счет средств независимой гарантии. В свою очередь, если исполнение контракта обеспечено денежными средствами, то впоследствии их можно вернуть исполнителю по контракту в размере, уменьшенном на размер начисленной в ходе исполнения контракта неустойки.

Вместе с тем из Письма Минфина России от 03.09.2021 N 02-06-10/73573 можно сделать противоположный вывод: за счет средств независимой гарантии можно оплатить начисленную в ходе исполнения контракта неустойку.

Может ли заказчик предъявить требование об уплате неустойки гаранту по независимой гарантии?

Может ли заказчик удержать неустойку из денежных средств, представленных в качестве обеспечения исполнения контракта?

В случае если поставщик (подрядчик, исполнитель) не исполняет свои обязательства по контракту полностью или частично, может ли заказчик начислить неустойку и одновременно предъявить требование к гаранту об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой гарантии (осуществить удержание таких средств из обеспечения исполнения контракта, представленного в виде денежных средств)?

На каких счетах бюджетного (бухгалтерского) учета следует отражать заказчику денежные средства в качестве неустойки, полученные от гаранта по независимой гарантии?

Ответ:

МИНИСТЕРСТВО ФИНАНСОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

**ПИСЬМО
от 20 мая 2022 г. N 24-06-08/46828**

Департамент бюджетной политики в сфере контрактной системы Минфина России (далее - Департамент), рассмотрев обращение,

направленное посредством электронной почты от 20 апреля 2022 г., по вопросу о применении 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) в части возможности оплаты неустойки (пени, штрафа) по контракту, сообщает следующее.

Положениями [пунктов 11.8 и 12.5](#) Регламента Министерства финансов Российской Федерации, утвержденного приказом Минфина России от 14 сентября 2018 г. N 194н, предусмотрено, что 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 в рамках установленной компетенции Департамент полагает возможным отметить следующее.

В соответствии с [частью 1 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом N 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

Согласно [части 4 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Так, в соответствии с [частью 6 статьи 34](#) Закона N 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Частью 7 статьи 34 Закона N 44-ФЗ установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта (отдельного этапа исполнения контракта), уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом (соответствующим отдельным этапом исполнения контракта) и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов (**часть 8 статьи 34** Закона N 44-ФЗ).

Таким образом, исходя из системного толкования положений **Закона N 44-ФЗ** заказчик обязан в случае несоблюдения исполнения обязательств по контракту потребовать выплаты неустойки за просрочку исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом.

При этом следует отметить, что заказчик вправе производить оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени) или вернуть обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер начисленных штрафов, пеней.

В соответствии с **частью 1 статьи 96** Закона N 44-ФЗ заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных **частью 2 данной статьи**, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Часть 2 статьи 96 Закона N 44-ФЗ: заказчик вправе установить в извещении об осуществлении закупки, проекте контракта требование обеспечения исполнения контракта при осуществлении закупок путем проведения электронного запроса котировок (за исключением случая, предусмотренного **подпунктом "б"** пункта 2 части 10 статьи 24 Закона N 44-

ФЗ), а также закупок, предусмотренных пунктами 1, 2 (если правовыми актами, предусмотренными указанным пунктом, не предусмотрена обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта), 4 - 11, 13 - 15, 17, 20 - 23, 26, 28 - 34, 40 - 42, 44, 45, 46, 47 - 48 (если контрактами, заключаемыми в соответствии с пунктами 47 - 48, не предусмотрена выплата аванса), 51 - 53, 55 - 58, 59 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона N 44-ФЗ исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Закона N 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 независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона N 44-ФЗ участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Согласно части 1 статьи 45 Закона N 44-ФЗ заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 указанной статьи.

При этом в части 2 статьи 45 Закона N 44-ФЗ установлены требования к независимой гарантии, в том числе обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой гарантией.

Таким образом, в независимой гарантии прописываются все условия, при которых гарантом будут обеспечены обязательства принципала.

Учитывая изложенное, неустойка может быть уплачена из средств независимой гарантии, в случае если условиями выдачи независимой гарантии не предусмотрено иное.

Необходимо отметить, что в соответствии с позицией Верховного Суда Российской Федерации, утвержденной Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2017 г. в обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в случае исполнения контракта с просрочкой обеспечительный платеж удерживается заказчиком в размере, равном размеру имущественных требований заказчика к поставщику (подрядчику, исполнителю), если иное не предусмотрено контрактом.

Таким образом, порядок удержания и возврата денежных средств, внесенных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в качестве обеспечения исполнения контракта, определяется в соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке (в случае если [Законом N 44-ФЗ](#) предусмотрена документация о закупке), контрактом и Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации.

Вместе с тем Департамент обращает внимание, что согласно положениям [статьи 41](#) Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ) средства от применения мер гражданско-правовой ответственности относятся к неналоговым доходам бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При этом платежи, являющиеся источниками формирования доходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, согласно нормам [статьи 40](#) БК РФ, зачисляются на счета органов Федерального казначейства для их распределения этими органами в соответствии с установленными нормативами между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации.

Заместитель директора Департамента
Д.А.ГОТОВЦЕВ

20.05.2022
