



Обеспечение исполнения контракта

Департамент методологического
сопровождения закупок министерства
экономического развития Астраханской
области, 2025

Чем руководствоваться



Статья 34. Контракт

Часть 13. В контракт включаются обязательные условия:

....о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 Закона...., а также о порядке и сроке предоставления П(П,И) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии со статьей 96 Закона такого требования...

Часть 27. В контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком П(П,И) денежных средств, внесенных в качестве ОИК (если такая форма ОИК применяется П(П,И), в т.ч. части этих денежных средств в случае уменьшения размера ОИК в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 Закона. При этом срок возврата заказчиком таких денежных средств не должен превышать 30 дней с даты исполнения П(П,И) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае закупки у СМП - 15 дней с даты исполнения П(П,И) своих обязательств...

Часть 30. Если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 Закона установлено требование ОИК, в контракт включается обязательство П(П,И) в случае отзыва в соответствии с законодательством РФ у банка, предоставившего независимую гарантию в качестве ОИК, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое ОИК не позднее 1 месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком П(П,И) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 Закона. За каждый день просрочки исполнения П(П,И) такого обязательства, начисляется пеня ...

Чем руководствоваться



Статья 45. Условия независимой гарантии. Реестры независимых гарантий

Часть 1. Заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные:

- 1) банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 указанной статьи;
- 2) государственной корпорацией развития "ВЭБ.РФ";
- 3) фондами содействия кредитованию (гарантийными фондами, фондами поручительств), являющимися участниками национальной гарантийной системы поддержки малого и среднего предпринимательства, предусмотренной Федеральным законом от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - региональные гарантийные организации), соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.7 данной статьи (при осуществлении закупок в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона);
- 4) Евразийским банком развития (если участник закупки является юридическим лицом, зарегистрированным на территории государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, или физическим лицом, являющимся гражданином государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации).

Чем руководствоваться



Статья 94. Особенности исполнения контракта

Часть 7.1. В случае установления заказчиком требования об обеспечении гарантийных обязательств оформление документа о приемке (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги осуществляется после предоставления П(П,И) такого обеспечения в соответствии с Законом в порядке и в сроки, которые установлены контрактом....

Часть 7.2. При исполнении контракта жизненного цикла оформление документа о приемке поставленного товара или выполненной работы (в том числе при необходимости проектирования объекта капитального строительства, создания товара, который должен быть создан в результате выполнения работы) осуществляется после предоставления поставщиком (подрядчиком) в соответствии с Законом в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, ОИК в части последующего обслуживания, при необходимости эксплуатации в течение срока службы, ремонта и (или) утилизации поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта капитального строительства или товара....

Чем руководствоваться



Статья 95. Изменение, расторжение контракта

Часть 1.3. Предусмотренные частью 1 указанной статьи изменения осуществляются при условии предоставления П(П,И) в соответствии с Законом ОИК, если такие изменения влекут возникновение новых обязательств П(П,И), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением, и если при определении П(П,И) требование ОИК установлено в соответствии со статьей 96 Закона. При этом:

- 1) размер обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, предусмотренных частями 7 - 7.3 статьи 96 Закона...
- 2) ОИК может быть предоставлено путем внесения соответствующих изменений в условия ранее предоставленной гарантии...
- 3) если ОИК осуществляется путем предоставления новой независимой гарантии, возврат заказчиком ранее предоставленной ...не осуществляется, взыскание по ней не производится, заказчик признается отказавшимся от своих прав по ранее предоставленной гарантии, обязательство гаранта перед заказчиком по ранее предоставленной прекращается с момента выдачи новой....
- 4) если при увеличении ...цены контракта ОИК осуществляется путем внесения денежных средств, П(П,И) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств П(П,И)...

Часть 1.4. В случае уменьшения ... цены контракта заказчик возвращает П(П,И) внесенные в качестве ОИК денежные средства в размере, пропорциональном размеру такого уменьшения цены контракта...

Часть 1.5. В случае изменения срока исполнения контракта в соответствии с частью 27 статьи 34 Закона по соглашению сторон устанавливается новый срок возврата заказчиком П(П,И) денежных средств, внесенных в качестве ОИК...

Чем руководствоваться



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Статья 96. Обеспечение исполнения контракта (вся)

Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 "О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (вместе с Дополнительными требованиями к независимой гарантии..., Правилами ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра независимых гарантий.., Правилами формирования и ведения закрытого реестра независимых гарантий...)

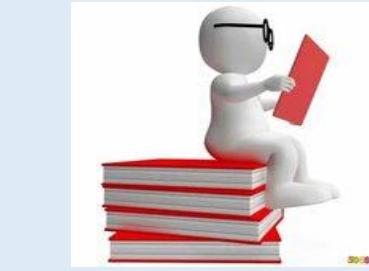
Постановление Правительства РФ от 20.12.2021 N 2369 "О требованиях к банкам и фондам содействия кредитованию (гарантийным фондам, фондам поручительств) для целей осуществления закупок товаров (работ, услуг) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации"

Случаи установления требования ОИК



| Способы/условия осуществления закупок | Обязанность | Право |
|---|-------------|-------|
| Открытый электронный конкурс, закрытый электронный конкурс, закрытый конкурс, открытый электронный аукцион, закрытый электронный аукцион, закрытый аукцион | ДА | – |
| Электронный запрос котировок | – | ДА |
| Электронный запрос котировок, проводимый в целях закупки ТРУ, являющихся предметом контракта, расторжение которого осуществлено в результате одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в соответствии с ч. 9 или ч. 15 ст. 95 Закона № 44-ФЗ (т.е. контракт заключается в соответствии с пп. б п. 2 ч. 10 ст. 24 Закона № 44-ФЗ) | ДА | – |
| У единственного поставщика (подрядчика, исполнителя): п. 2 (если правовым актом установлена обязанность установить требование ОИК), 12, 16, 18, 19, 24, 25, 35-39, 47-48 (если контрактами, заключаемыми в соответствии с п. 47 - 48, предусмотрена выплата аванса), 49, 50, 54, 60 ч.1 ст.93 Закона № 44-ФЗ | ДА | – |
| У единственного поставщика (подрядчика, исполнителя): п.1, 2 (если правовым актом не предусмотрена обязанность установить требование ОИК), 3 - 11, 13 - 15, 17, 20 - 23, 26, 28 - 34, 40-42, 44, 45, 46, 47-48 (если контрактами, заключаемыми в соответствии с п. 47 - 48, не предусмотрена выплата аванса), 51-53,55-59, 61- 63 ч. 1 ст.93 Закона № 44-ФЗ | – | ДА |
| Если расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению <i>(случаи казначейского сопровождения расчетов по государственным контрактам в Астраханской области установлены Законом АО от 16.12.2024 № 117/2024-ОЗ «О бюджете Астраханской области на 2025 год и на плановый период 2026 и 2027 годов»)</i> | | ДА |

Обеспечение исполнения контракта



Согласно требованиям Закона № 44-ФЗ

- ✓ Требование об обеспечении исполнения контракта устанавливается в извещении об осуществлении закупки, документации (если она предусмотрена Законом 44-ФЗ), проекте контракта, приглашении (чч.1, 2 ст. 96 Закона № 44-ФЗ)
- ✓ Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта
- ✓ Победитель будет признан уклонившимся от заключения контракта если:
 - не предоставил обеспечение исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта;
 - предоставил обеспечение, несоответствующее требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки или ч. 2 и ч. 3 ст. 45 Закона № 44-ФЗ;
 - предоставил обеспечение исполнения контракта без учета требований, установленных ст. 37 Закона № 44-ФЗ

Размер предоставления обеспечения



| Случай | Размер ОИК |
|---|---|
| любая НМЦК с учетом особенностей, указанных ниже | от 0,5 до 30 % от НМЦК |
| участники закупки только СМП, СОНО | от 0,5 до 30 % от ЦК |
| контрактом предусмотрена выплата аванса, размер которого не превышает 30 % НМЦК | не менее чем в размере аванса |
| контрактом предусмотрена выплата аванса, размер которого превышает 30 % НМЦК | в размере аванса |
| если в соответствии с законодательством РФ расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению | В размере от 0,5 до 30% от НМЦК/ЦК у СМП, СОНО, уменьшенной на размер такого аванса (письмо Минфина России от 19.08.2024 №24-06-06/77541) |
| если в соответствии с законодательством РФ расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению | заказчик вправе не устанавливать требование ОИК или установить в размере до 10 % от Н(М)ЦК/ЦК у СМП, СОНО |
| при заключении контракта жизненного цикла ОИК устанавливается отдельно: в части поставки товара или выполнения работы (в т.ч. при необходимости проектирования, создания нового товара); в части последующего обслуживания, при необходимости эксплуатации в течение срока службы, ремонта и (или) утилизации поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта капитального строительства или товара | в размере, указанном выше (в зависимости от случая), но не от НМЦК/ЦК у СМП, СОНО, а от стоимости товара, работы до 10 % от стоимости последующих обслуживания, при необходимости эксплуатации в течение срока службы, ремонта и (или) утилизации поставленного товара или созданного в результате выполнения работы объекта капитального строительства или товара |

ОИК при применении антидемпинговых мер



Если в ходе проведения конкурса или аукциона цена контракта либо сумма цен единиц Т,Р,У были снижены на 25 % и более по отношению к НМЦК, начальной сумме цен единиц Т,Р,У, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет ОИК с учетом антидемпинговых мер, предусмотренных ст. 37 Закона № 44-ФЗ, а также с учетом особенностей в соответствии с ч. 8.1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ:

| НМЦК более 15 млн руб. | НМЦК менее 15 млн руб. |
|---|--|
| ОИК x 1,5, но не менее 10% от НМЦК/ЦК (если СМП, СОНО) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрен аванс) | ОИК x 1,5, но не менее 10% от НМЦК/ЦК (если СМП, СОНО) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрен аванс) или ОИК из извещения + информация о 3-х контрактах (с учетом правопреемства) из ЕИС, исполненных за последние 3 года до даты подачи заявки без применения к такому участнику неустоек, при этом цена одного контракта не менее 20% НМЦК (информация, подтверждающая добросовестность*) |

*отсутствует указание на предоставление контрактов, заключенных на поставку (выполнение, оказание) аналогичных товаров (работ, услуг), следовательно, в качестве информации, подтверждающей добросовестность, участником закупки могут быть представлены любые контракты, заключенные в рамках Закона № 44-ФЗ

ОИК при применении антидемпинговых мер



В случае осуществления закупки **среди СМП и СОНО**, такой участник освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений ст. 37 Закона № 44-ФЗ, **в случае предоставления им информации**, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение 3-х лет до даты подачи заявки на участие в закупке 3-х контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее НМЦК.



Не имеет значение размер НМЦК, кроме общего предела – 20 млн. руб.

Заказчик не имеет право требовать повышенное обеспечение при антидемпинговых мерах от участника запроса котировок.

Выплата аванса при исполнении контракта, заключенного с таким участником, не допускается

Способы предоставления ОИК



Участник закупки самостоятельно выбирает один из следующих способов обеспечения исполнения контракта (ч.3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ):



внесение денежных средств на счет заказчика



предоставление независимой гарантии

Внесение денежных средств в качестве ОИК

Денежные средства в качестве ОИК вносятся П(П,И) на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Платежное поручение, которым в силу закона перечисляются средства в качестве ОИК, должно быть оформлено в соответствии с требованиями Положения Центрального банка Российской Федерации от 29.06.2021 № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств».

Если отсутствует возможность идентифицировать необходимые реквизиты, содержащиеся в платежном поручении, указывающие на назначение платежа: «обеспечение исполнения контракта», «номер извещения (лота)», участник закупки, с которым заключается контракт, несет риски, связанные с непредоставлением ОИК.

Способы предоставления ОИК



Независимая гарантия, предоставляемая в качестве ОИК

Независимая гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени гаранта, и должна быть составлена по типовой форме, утвержденной Постановлением № 1005.

Независимые гарантии имеют право выдавать (ч.1 ст. 45 Закона № 44-ФЗ): **См. слайд 3**

В соответствии с ч. 1.2 и ч. 1.7 ст. 45 Закона № 44-ФЗ перечень банков и региональных гарантийных организаций, соответствующих установленным требованиям и имеющим право выдавать независимые гарантии, ведется и размещается на официальном сайте Минфина России на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации и федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере развития предпринимательской деятельности

Независимая гаранция – что учитываем!



- ✓ Независимая гаранция должна содержать **срок действия** с учетом требований статьи 96 Закона № 44-ФЗ
- ✓ Независимая гаранция **вступает в силу** со дня заключения контракта, для обеспечения которого она выдана. Это условие обязательно для извещений, которые размещены после 1 октября 2024 года (если независимая гаранция была предоставлена по закупке, объявленной до введения в действие нового требования, она может вступать в силу как с момента заключения контракта, так и с даты начала выполнения обязательств по контракту).
- ✓ Если заказчик в извещении устанавливает требование ОИК, то в контракт включается условие о предоставлении П(П,И), **в случае отзыва** в соответствии с законодательством РФ у **банка**, предоставившего такую гаранцию **лицензии** на осуществление банковских операций, нового ОИК **не позднее 1 месяца** со дня надлежащего уведомления заказчиком П(П,И) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.
- ✓ Размер такого обеспечения **может быть уменьшен** в порядке и случаях, которые предусмотрены ч.ч. 7, 7.1, 7.2 и 7.3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ.

Независимая гарантия – что учитываем!



- ✓ За каждый день просрочки предоставления нового обеспечения начисляются пени
- ✓ В случае предоставления нового ОИК возврат независимой гарантии заказчиком гаранту, предоставившему указанную независимую гарантию, не осуществляется, взыскание по ней не производится (смотрим ч. 30 ст. 34, п. 9 ч. 1 ст. 95, ч. 7 ст. 96 Закона № 44-ФЗ)
- ✓ Независимая гарантия, информация о ней и документы, предусмотренные ч. 9 ст. 45 Закона № 44-ФЗ, должны быть включены в реестр независимых гарантий, размещенный в ЕИС (за исключением независимых гарантий, указанных в ч. 8.1 ст. 45 Закона № 44-ФЗ)
Ведение такого реестра осуществляется путем включения в соответствии с порядком, утвержденным ПП РФ № 1005, таких информации и документов в реестр и присвоения номера реестровой записи.
В течение 1 рабочего дня после включения таких информации и документов в реестр гарант направляет принципалу выписку из него.
Исключение банка или региональной гарантийной организации из соответствующих перечней, не прекращает действие выданных гарантом и принятых заказчиками независимых гарантий и не освобождает гаранта от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение условий таких независимых гарантий (ч.13 ст. 45 Закона № 44-ФЗ).

Независимая гаранция – что учитываем!



- ✓ если у банка **отозвана лицензия**, он **теряет право** на осуществление банковских операций. В таком случае заказчик отклоняет предоставленную независимую гаранцию, и победителю торгов необходимо предоставить новое обеспечение исполнения контракта. **Победитель обязан оформить и предоставить новый документ**, подтверждающий обеспечение. Новое обеспечение контракта должно быть предоставлено в течение месяца с момента получения уведомления о необходимости его замены.

перечень банков, которые вправе выдавать независимую гаранцию, публикуется на официальном сайте Минфина России по ссылке: https://minfin.gov.ru/ru/perfomance/contracts/list_banks

перечень региональных гарантийных организаций, которые вправе выдавать независимые гаранции публикуется на официальном сайте Минфина России по ссылке: https://minfin.gov.ru/ru/perfomance/contracts/list_org

Содержание независимой гарантии



Независимая гарантия должна быть безотзывной и содержать:

сумму, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом идентификационный код закупки, при осуществлении которой предоставляется такая гарантия обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается гарантией обязанность гаранта в случае просрочки исполнения обязательств по независимой гарантии, требование об уплате денежной суммы по которой соответствует условиям такой гарантии и предъявлено заказчиком до окончания срока ее действия, за каждый день просрочки уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате по такой гарантии условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта является фактическое поступление денежных сумм на счет заказчика срок действия независимой гарантии отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления независимой гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении перечень документов, предоставляемых заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по гарантии, утвержденный ПП РФ № 1005 условие об обязанности гаранта уплатить заказчику денежную сумму по гарантии не позднее 10 р.д. со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика, соответствующего условиям такой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом РФ оснований для отказа в удовлетворении этого требования.

Содержание независимой гарантии



Независимая гаранция дополнительно в соответствии с ПП РФ № 1005 должна содержать:

право заказчика в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения П(П,И) обязательств, обеспеченных гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по ней, предоставленной в качестве ОИК, в размере цены контракта, уменьшенном на сумму, пропорциональную объему исполненных П(П,И) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер ОИК

право заказчика по передаче права требования по гаранции при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством РФ, с предварительным извещением об этом гаранта

условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по гаранции, несет гарант

условие о рассмотрении требования заказчика об уплате денежной суммы по гаранции не позднее 5 р.д. со дня, следующего за днем получения такого требования и документов, предусмотренных перечнем, утвержденным ПП РФ № 1005

условие о рассмотрении споров, возникающих в связи с исполнением обязательств по независимой гаранции, в арбитражном суде

В случае оформления гаранции на бумажном носителе все листы должны быть пронумерованы, прошиты, подписаны и скреплены печатью (при наличии) гаранта. Срок действия гаранции должен превышать срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения

Изменение размера ОИК



Обеспечение исполнения контракта подлежит изменению в следующих случаях:

- ✓ в случае **изменения существенных условий** контракта, заключенного до 1 января 2026 г. на основании ч. 65.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ (если при исполнении контракта возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения)
- ✓ в случае **изменения срока исполнения контракта** – устанавливается новый срок возврата заказчиком поставщику денежных средств, внесенных в качестве ОИК (ч. 1.5. ст. 95 Закона № 44-ФЗ)
- ✓ в случае **уменьшения цены контракта** – пропорциональное уменьшение и возврат части денежных средств, внесенных в качестве ОИК (ч. 1.4. ст. 95 Закона № 44-ФЗ)
- ✓ в случае **увеличения цены контракта** (при возникновении новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), если ОИК осуществлялось внесением денежных средств, поставщик вносит на счет заказчика новое ОИК пропорционально стоимости новых обязательств (ч. 1.3. ст. 95 Закона № 44-ФЗ)

Если ОИК осуществлялось путем предоставления независимой гарантии, новое ОИК может быть предоставлено внесением в нее соответствующих изменений или предоставлением новой независимой гарантии. В ходе исполнения контракта П(П,И) вправе изменить способ ОИК и (или) предоставить заказчику взамен ранее предоставленного - новое.

Изменение размера ОИК



Уменьшение размера обеспечения исполнения контракта

В процессе исполнения контракта размер ОИК может быть уменьшен на размер выполненных обязательств

Уменьшение размера ОИК осуществляется при условии:

- отсутствия неисполненных поставщиком требований об уплате **неустоек** (штрафов, пеней)
- приемки заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта **в объеме выплаченного аванса** (если контрактом предусмотрена выплата аванса) **либо в объеме, превышающем выплаченный аванс** (если в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению)

Изменение размера ОИК



**Возврат части ОИК производится в соответствии с ч. 7.1, ч. 7.2 , ч. 7.3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ
в следующем порядке:**

заказчик принимает часть поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги,
результатов отдельного этапа исполнения контракта



в соответствии со ст. 103 Закона № 44-ФЗ заказчик направляет в реестр контрактов информацию об исполнении
П(П,И) обязательств по контракту (об исполнении отдельного этапа) и их стоимости



заказчик получает от П(П,И) заявление об уменьшении размера ОИК и возврата его части



заказчик рассчитывает новый размер ОИК пропорционально стоимости исполненных обязательств,
принятых и оплаченных согласно условиям контракта



заказчик, в установленный ч. 27 ст. 34 Закона № 44-ФЗ срок, возвращает часть ОИК П(П,И)
на счет, указанный им в заявлении

Уменьшение размера ОИК производится пропорционально стоимости исполненных обязательств, приемка и оплата которых осуществлены: путем отказа заказчика от части своих прав по независимой гарантии, предоставленной в качестве ОИК; путем возврата денежных средств, внесенных в качестве ОИК, в размере суммы, на которую уменьшен размер ОИК.



Случаи, когда требование обеспечения исполнения контракта не применяется

Положения Закона № 44-ФЗ об обеспечении исполнения контракта, включая требование о предоставлении такого обеспечения с учетом положений ст. 37 Закона № 44-ФЗ, не применяются заказчиком:

- ✓ при заключении контракта с участником закупки, который **является казенным учреждением**
- ✓ при осуществлении закупки **услуги по предоставлению кредита**
- ✓ при заключении бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями контракта, **предметом которого является выдача независимой гарантии**
- ✓ при заключении контракта с **СМП и СОНО** (если закупка проводилась в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 30 Закона № 44-ФЗ) **в случае предоставления до заключения контракта информации** о 3-х контрактах, исполненных без неустоек (штрафов, пеней) в течение 3-х лет до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее НМЦК. Информация о контрактах должна содержаться в реестре контрактов, заключенных заказчиками
- ✓ заказчик **вправе** не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта, **если расчеты по контракту подлежат казначейскому сопровождению**

Возврат ОИК



- В контракт включается **обязательное условие о сроках возврата** заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве ОИК, в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера ОИК
- Срок возврата заказчиком таких денежных средств не должен превышать **30 дней** с даты исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае закупок у СМП и СОНО – **15 дней**
- Возврат независимой гарантии **не осуществляется**
- Если ОИК осуществляется путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком, **по заявлению П(П,И)** ему **возвращаются** заказчиком в установленный контрактом срок денежные средства **в сумме**, на которую **уменьшен размер ОИК**, рассчитанный заказчиком на основании информации об исполнении контракта, размещенной в реестре контрактов, заключенных заказчиками
- Необходимость направления заявления **в случае полного исполнения П(П,И) обязательств**, предусмотренных контрактом, Законом № 44-ФЗ **не предусмотрена**.

«....необходимость направления заявления о возврате заказчиком П(П,И) денежных средств, внесенных в качестве ОИК: в случае полного исполнения П(П,И) обязательств Законом № 44-ФЗ не предусмотрена; для случаев частичного возврата денежных средств при уменьшении размера ОИК в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 Закона №44-ФЗ – предусмотрена...» (Письмо Минфина России от 17.01.2025 № 24-06-09/3028)

Удержание ОИК



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

В соответствии с позицией Верховного Суда Российской Федерации, утвержденной Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2017 г. в п. 29 обзора 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, заказчик вправе производить оплату по контракту за вычетом размера неустоек (пеней, штрафов) или вернуть обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер начисленных неустоек (пеней, штрафов), только в случае, если это было предусмотрено условиями заключенного контракта.

Ответственность заказчика



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Согласно ч. 1. ст. 7.30.2 КоАП заключение контракта по результатам определения П(П,И) с нарушением условий, предусмотренных извещением об осуществлении закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, приглашением принять участие в определении П(П,И), документацией о закупке либо заявкой участника закупки (включая предварительное предложение о поставке товара), с которым заключен контракт –

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее 5 тысяч и не более 30 тысяч рублей; на юридических лиц - в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее 50 тысяч и не более 200 тысяч рублей.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку либо сроку возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в закупке или обеспечения исполнения контракта, за исключением случая, предусмотренного ч. 4 ст. 7.30.6 КоАП –

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента суммы денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки или обеспечения исполнения контракта, но не менее 5 тысяч и не более 30 тысяч рублей (ч. 8 ст. 7.30.1 КоАП)

ОИК: ПРАКТИКА (заказчик расторг контракт)



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Ситуация:

Контракт на реконструкцию дороги расторгли досрочно в суде по инициативе заказчика из-за недофинансирования. Поскольку для обеспечения сделки подрядчик оформил независимую гарантию, он потребовал от заказчика компенсировать затраты на ее получение.

Суды:

Первая и кассационная инстанции деньги взыскали:

- подрядчик надлежаще исполнил обязанность предоставить обеспечение, когда оформил гарантию. Он получил ее чтобы заключить сделку, извлечь прибыль и возместить за счет нее в том числе расходы на оформление гарантии. Контракт он начал исполнять в срок. Его расторгли не по вине подрядчика, а из-за обстоятельств, за которые он не отвечал. Затраты остались некомпенсированными;
- спорные затраты нельзя считать предпринимательским риском, поскольку предоставление обеспечения – это требование Закона № 44-ФЗ;
- заказчик инициировал расторжение сделки. Он не принял мер по своевременному получению лимитов, что помешало исполнить контракт.

ВС РФ не стал пересматривать дело (Определение ВС РФ от 15.01.2025 № 303-ЭС24-21810 по делу № А37-1667/2023)

ВЫВОД: **расторжение сделки из-за недофинансирования не освобождает заказчика от возмещения убытков**



ОИК: ПРАКТИКА (банк нарушил требования независимой гарантии)



Ситуация:

Банк при выдаче победителю закупки независимой гарантии для ОИК допустил нарушение требований закупочной документации в части подсудности рассмотрения возникающих споров по гарантии (*требовалось указать АС города Москвы, а Банк указал АС Пермского края*)

УФАС и Суды:

в действиях Банка усматриваются признаки нарушения требований ч. 8.2 ст. 45 № 44-ФЗ, поскольку оформленная и выданная Банком гарантия не соответствовала закупочной документации, Постановлению № 1005, а также Банк является профессиональным участником рынка финансовых услуг и должен обеспечить соответствие выдаваемой гарантии требованиям как действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок, так и условиям утвержденной заказчиком закупочной документации.

УФАС выдает предписание Банку об устраниении нарушений для внесения изменений в гарантию и последующего заключения контракта. Положениями ч. 1 ст. 45 Закона установлено, что банк является одним из субъектов, кто вправе выдавать независимые гарантии для ОИК. При этом положения ч. 2 устанавливают общие требования к гарантии, а ч. 8.2 предусматривает дополнительные требования к ней. В свою очередь, постановление № 1005 регламентирует порядок применения таких дополнительных требований и устанавливает типовую форму независимой гарантии.



ОИК: ПРАКТИКА (банк нарушил требования независимой гарантии)



Банку следовало проверять соответствие гарантии не только по ч. 2 ст. 45, но и по ч. 8.2 и Постановления № 1005, поскольку соблюдение требований закупочной документации также является обязательным как при подаче заявок на участие в закупочных процедурах, так и при предоставлении ОИК.

«....примечание 9 типовой формы устанавливает запрет на противоречие дополнительных условий независимой гарантии извещению об осуществлении закупки, документации о закупке, приглашению о принятии участия в определении поставщика. При этом пункт 14 типовой формы устанавливает, что споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по независимой гарантии, подлежат рассмотрению в арбитражном суде (примечание 8). В свою очередь в примечании 8 указывается наименование арбитражного суда, в котором подлежат рассмотрению споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по вышеуказанной независимой гарантии.....

Таким образом, **пункт 14 является базовым условием независимой гарантии** и не должен противоречить закупочной документации, поскольку фактически содержит ссылку именно к условиям названной документации. **Выбор арбитражного суда не должен происходить произвольно, при указании Банком в независимой гарантии конкретного суда следует учитывать требования закупки.** Кредитная организация должна быть осведомлена о порядке рассмотрения и оценки заказчиками условий независимых гарантий, учитывать типичные основания для отказа в их принятии, в то время как указание в банковской гарантии подсудности, явно противоречащей условиям закупочной документации, является одним из очевидных оснований для отклонения заказчиками представленных банковских гарантий....»

Верховный суд РФ согласился (Определение ВС РФ от 02.10.2024 № 305-ЭС24-16591 по делу № А40-176363/2023)



Имеет ли ответственность заказчика по контракту ограничения по сравнению с гражданско-правовой ответственностью?



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Ситуация:

Заказчик необоснованно отказался от исполнения контракта. Впоследствии суд признал такой отказ недействительным. Поставщик потребовал возмещения убытков в виде расходов на приобретение банковской гарантии в обеспечение исполнения контракта, расходов на покупку товаров, а также упущенной выгоды. Её он рассчитал, как разницу между ценой приобретения товаров для заказчика и ценой контракта.

Суды:

- ⇨ Суды первой и апелляционной инстанций иск удовлетворили и взыскали с заказчика убытки в полном объёме.
- ⇨ Кассация исправила ошибку нижестоящих судов.

На законодательном уровне ответственность субъекта—государственного (муниципального) заказчика ограничена возмещением реального ущерба, причиненного исполнителю контракта (п.23 ст.95 Закона № 44-ФЗ). Поэтому о взыскании упущенной выгоды не может быть и речи.

К реальному ущербу суд отнёс расходы на оплату банковской комиссии за выдачу гарантии, а также фактические затраты на покупку товаров для заказчика.

ВС РФ не стал пересматривать дело (Определение ВС РФ от 13.06.2024 по делу № А56-131750/2022)

ВЫВОД: независимо от причин расторжения контракта заказчиком, взыскать с него неполученную прибыль не получится



Ставится ли размер удержанного ОИК, внесенного в денежной форме, в зависимость от суммы начисленных штрафных санкций или убытков заказчика?



Ситуация:

Поставщик пытался вернуть сумму обеспечительного платежа, которую заказчик удержал по причине ненадлежащего исполнения обязательства по поставке товара. Контрактом было предусмотрено право заказчика на взыскание такого платежа в случае ненадлежащего исполнения. Возврат обеспечения мог быть осуществлен только после приемки заказчиком всего товара по контракту при условии надлежащего исполнения всех обязательств поставщика. При этом отсутствовала привязка суммы удерживаемого обеспечительного платежа к размеру начисленных заказчиком штрафных санкций или имущественных требований к поставщику.

Суды: Мнения судов разделились!

Точку в споре поставил Верховный Суд, который указал:



Ставится ли размер удержанного ОИК, внесенного в денежной форме, в зависимость от суммы начисленных штрафных санкций или убытков заказчика?



- ✓ контракт расторгнут заказчиком в одностороннем порядке в связи с несоответствием поставленного товара требованиям контракта. Следовательно, поставщик не исполнил обязательства по поставке, и этот факт подтвержден судом в рамках другого дела. Поэтому заказчик по условиям контракта имел право удержать всю сумму обеспечительного платежа;
- ✓ п. 29 Обзора судебной практики применения законодательства о контрактной системе, утв. Президиумом Верховного Суда РФ от 28.06.2017, предусматривающий возможность удержания обеспечительного платежа заказчиком только в размере имущественных требований к исполнителю, к данной ситуации не применим. В данном пункте обзора рассматривается ситуация, когда договор исполнен с просрочкой. В настоящем деле контракт не исполнен вообще;
- ✓ поставщик не оспаривал условия об обеспечительном платеже, ссылка на то, что поставщик является слабой стороной по отношению к заказчику, безосновательна;
- ✓ в материалах дела нет подтверждения того, что обеспечительный платеж превысил сумму убытков, возникших вследствие непоставки товара и расторжения контракта.

ВЫВОД: Указанные обстоятельства свидетельствуют о законности действий заказчика, удержавшего полную сумму обеспечительного платежа

(Определение ВС РФ от 22.08.2023 № 247-ПЭК23 по делу № А43-11822/2021)



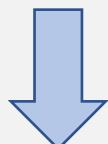


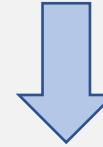
Ситуация:

Заказчик отказался от контракта, поскольку товар не соответствовал. Поставщик потребовал вернуть обеспечительный платеж, но заказчик этого не сделал: по условиям сделки его возвращают, если все обязательства исполнили надлежащим образом.

Суды: не поддержали заказчика. ВС РФ встал на сторону заказчика:

- ✓ контракт разрешал взыскать обеспечение, если обязательства не исполнили или сделали это ненадлежаще. Сделку расторгли по вине поставщика;
- ✓ суды неверно применили общее правило о том, что удержать платеж можно только в размере имущественных требований к контрагенту. Оно касается случаев, когда контракт исполнили с просрочкой. В данной ситуации этого не сделали вообще;
- ✓ вывод о том, что поставщик слабая сторона, поэтому толковать контракт нужно в его пользу, ошибочный. Слабость в том, что контрагент не может активно и свободно согласовывать условия сделки при ее заключении. Суды этого не установили.
- ✓ изменить контракт или признать его пункты недействительными поставщик не просил.





Ранее ВС РФ поддержал позицию о том, что в контракте можно закрепить право удержать обеспечение, которое внесли деньгами, в большей сумме, чем реальный размер обязательств контрагента.

Суды среди прочего отметили, что к независимой гарантии такое условие применять нельзя.

В практике есть пример, когда заказчик получил всю сумму обеспечения из средств гарантии (Определение ВС РФ от 24.11.2022 № 304-ЭС22-21843 по делу А75-4274/2021). Суды с этим согласились, ведь контракт не исполнили совсем.

ВЫВОД: ВС РФ поддержал госзаказчика, который удержал всю сумму обеспечения за нарушение контракта (Определение ВС РФ от 24.03.2023 N 301-ЭС22-19253 по делу А43-11822/2021)

ОИК: ПРАКТИКА (ВС решил спор о возврате обеспечения по контракту)



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Ситуация:

Госучреждение оставило себе 18 млн руб., так как исполнитель контракта поставил продукцию с неверными техническими характеристиками. Поставщик по контракту должен был поставить оборудование с функцией фото и видео для контроля за дорожным движением. Сделку заключили в июле 2020-го на сумму 68,4 млн руб. Стороны условились, что поставщик обеспечивает гарантийные обязательства безотзывной банковской гарантией или дает заказчику в качестве обеспечения деньги. Они прописали в контракте, что обеспечение составляет 10% от стоимости контракта и равно 18,5 млн руб. Если же поставщик не исполняет обязательства или выполняет их плохо, то заказчик может оставить деньги у себя. А если все обязательства надлежаще исполняются, поставщику возвращают их.

Вскоре заказчик отказался исполнять контракт, так как поставщик нарушил сроки и привез товар, который не соответствовал условиям контракта. Поставщик обжаловал отказ в суде, но его признали правомерным и отказали в иске (дело № А43-33727/2020). В итоге заказчик оставил деньги у себя. Поставщика это не устроило, и он попытался отсудить у заказчика свои деньги, ведь контракт прекратился (дело № А43-11822/2021).

Нижестоящие инстанции не смогли однозначно решить, должен ли заказчик возвращать эти средства контрагенту при одностороннем разрыве контракта.

В деле разобрался Верховный суд.



ОИК: ПРАКТИКА (ВС решил спор о возврате обеспечения по контракту)



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Суды:

Первая инстанция: отказалась поставщику со ссылкой на обзор ВС от 28 июня 2017 года, где указано: заказчик возвращает исполнителю деньги, которыми тот обеспечил контракт, если он надлежаще исполнил обязательства. Аналогичное положение зафиксировали и в контракте. Кроме того, суд в другом деле установил, что поставщик не исполнил контракт должным образом.

Апелляция: отменила решение первой инстанции и взыскала с заказчика деньги в пользу поставщика. Суд отметил: ни в ГК, ни в законе о госзакупках не предусмотрели возможность заказчика полностью удержать обеспечительный платеж, если поставщик нарушил обязательство. Еще в контракте нет однозначного условия о праве заказчика оставить у себя все деньги, независимо от размера обязательства поставщика уплатить неустойку из-за нарушения договора. Суд пришел к выводу: размер удерживаемой суммы напрямую связан с размером конкретных требований заказчика. А договор, где нет четкого условия, что заказчик может удержать весь обеспечительный платеж, следует толковать в пользу более слабой стороны — поставщика.

Кассация согласилась с такой позицией.

Верховный суд: отменил судебные акты апелляции и кассации и подтвердил выводы первой инстанции. Таким образом, заказчик не должен будет возвращать обеспечительный платеж своему контрагенту (Определение ВС РФ от 27.02.2023 № 301-ЭС22-19253 по делу № А43-11822/2021)

ОИК: ПРАКТИКА (выплата по гарантии превысила размер неустойки)



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Ситуация:

Стороны согласовали поэтапную поставку и монтаж оборудования. Поскольку поставщик не исполнил обязательства по 2-му этапу, заказчик отказался от контракта и по решению суда получил всю сумму гарантии. Поставщик заявил о неосновательном обогащении. Заказчику следовало начислить лишь штраф за ненадлежащее исполнение. Сумма гарантии превышала размер ответственности поставщика.

Суды: Три инстанции частично взыскали с заказчика неосновательное обогащение:

- ✓ в контракте указали, что обеспечение не возвращают при полном или частичном неисполнении. Такое условие можно применять только к той части гарантии, которая покрывает размер нарушенного обязательства. Иное нарушает баланс интересов сторон и приводит к неосновательному обогащению заказчика;
- ✓ в контракте можно закрепить право удержать обеспечение, которое внесли деньгами, в большей сумме, чем реальный размер обязательств контрагента. Поставщик не перечислял деньги заказчику. К гарантии такое условие применить нельзя;
- ✓ размер ответственности поставщика составил лишь пени за просрочку до даты расторжения контракта и штраф за неисполнение. Заказчик не доказал, что эта сумма не покрывает последствий нарушения обязательств. Об убытках или ином ущербе он не заявлял.

ВС РФ позицию поддержал.

Применительно к обеспечению, внесенному деньгами, в практике есть пример, когда суды не поддержали заказчика, который удержал из него всю сумму за нарушение контракта. Суды решили: обеспечение можно удерживать лишь в размере имущественных требований заказчика к исполнителю (Определение ВС РФ от 14.12.2022 N 305-ЭС21-29162 по делу N A40-11191/2021)



Часть выводов сделана в отношении банковских гарантий, но актуальна и для иных независимых гарантий:

✓ Ничтожно условие банковской гарантии о том, что к требованию заказчика о платеже нужно приложить оригинал гарантии (Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о независимой гарантии, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 05.06.2019)

✓ По общему правилу признают ничтожным контракт, который заключен без предоставления надлежащего обеспечения (Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок ..., утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017)

✓ Не признают победителя уклонившимся, если до оформления протокола о признании его таковым он перечислил недостающие деньги в обеспечение контракта (Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок ..., утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017)

✓ Исполнитель (подрядчик) может взыскать с заказчика:
как неосновательное обогащение сумму,держанную заказчиком из обеспечения сверх размера требований (Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок ..., утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017)

расходы на оплату банковской гарантии по контракту, который расторгнут по вине заказчика (Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2022), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 21.12.2022)

✓ Подрядчик взыщет расходы на оплату банковской гарантии с главного распорядителя бюджетных средств, если заказчик, по вине которого расторгнут контракт, ликвидирован (Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2022), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 21.12.2022)



Споры за последние 3 года

В каких случаях отказ в принятии обеспечения исполнения контракта признают законным?

Признают законным отказ в принятии обеспечения исполнения контракта, если победитель:

ОИК: ПРАКТИКА



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

использовал оба способа обеспечения (банковскую гарантию и депозит) на общую сумму размера обеспечения

«.....участник размещения заказа, с которым заключается контракт, в случае установления заказчиком в документации о торгах требования обеспечения исполнения контракта должен выбрать и представить заказчику один из установленных в документации о торгах способов обеспечения исполнения контракта. При этом представляемое обеспечение должно соответствовать требованиям документации о торгах, в том числе установленному размеру. Предоставление двух и более способов обеспечения исполнения контракта на общую сумму размера обеспечения противоречит специальным нормам Закона № 44-ФЗ.....»

ОИК: ПРАКТИКА



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

предоставил банковскую гарантию, сумма которой ограничена так, что заказчик не сможет получить неустойку

«....Суд апелляционной инстанции указал, что согласно п. 8 рассматриваемой гарантии в случае просрочки уплаты гарантом бенефициару денежной суммы, подлежащей уплате по требованию бенефициара, гарант уплачивает ему неустойку в размере 0,1% денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки, начиная со дня следующего за последним днем срока выплаты по гарантии, установленного в п. 4 гарантии. Однако, п.п. 7 и 15 гарантии установлено, что уплатой суммы гарантии, безусловно, ограничиваются все обязательства гаранта перед бенефициаром по гарантии, и обязательства гаранта перед бенефициаром, в том числе, прекращаются уплатой бенефициару суммы гарантии.

Из буквального толкования указанных пунктов, отметил суд апелляционной инстанции, следует, что все выплаты гаранта, включая неустойки, ограничены указанной суммой, что исключает возможность заказчика получить неустойку за нарушение обязательств гарантом в случае, если требуемые выплаты вместе с названной неустойкой превышают сумму, на которую выдана гарантия, и такое условие ставит заказчика в заведомо невыгодное положение, поскольку обуславливает возможность оперативного получения заказчиком обеспечения по гарантии исключительным усмотрением банка - гаранта, не отвечающего (либо отвечающего в пределах суммы банковской гарантии) перед бенефициаром за несвоевременно произведенную выплату обеспечения по ней.

ОИК: ПРАКТИКА



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

предоставил банковскую гарантию, сумма которой ограничена так, что заказчик не сможет получить неустойку

При таких данных суд апелляционной инстанции признал, что указанные пункты в своей совокупности содержат ограничения банком-гарантом подлежащей уплате с его стороны денежной суммы по гарантии в части собственной ответственности и напрямую нарушает права заказчика на получение неустойки за просрочку банком выплат по гарантии. Пунктом 2 статьи 377 ГК РФ установлен прямой запрет на ограничение гарантом размера своей ответственности перед бенефициаром по банковской гарантии.

Суд апелляционной инстанции указал, что своего согласия на ограничение выплат по банковской гарантии заказчик в тексте аукционной документации не давал, что не позволяет вести речь о правомерности действий заявителя по самостоятельному ограничению суммы таких выплат.

Суд пришел к выводу, что заявителем представлена банковская гарантия, которая не только не соответствует требованиям аукционной документации, но и ухудшает положение заказчика по сравнению с тем, на что он был вправе рассчитывать исходя из положений этой документации, поскольку условия представленной гарантии лишают заказчика права на получение выплат по ней в ряде случаев, тем самым уменьшая сумму денежных средств, которую заказчик может требовать ко взысканию по указанным гарантиям....»

ОИК: ПРАКТИКА



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

если победитель предоставил банковскую гарантию, по условиям которой требование заказчика должно быть получено гарантом до истечения срока ее действия

В силу [п. 2 ст. 374 ГК РФ](#) требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии.

«.....пунктом 1.6 банковской гарантии, выданной ПАО «.....», предусмотрено, что требование по гарантии должно быть **получено** гарантом до истечения срока действия настоящей гарантии.

Таким образом, данный пункт гарантии предусматривает иные условия представления требования по ней, чем они предусмотрены требованиями конкурсной документации, предусматривающими, что банковская гарантии должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, поскольку предполагают получение гарантом требования платежа по гарантии до истечения срока действия такой гарантии.

Наличие в банковской гарантии условия о том, что требование платежа по гарантии должно быть получено гарантом до истечения срока действия гарантии ведет к сокращению времени на подготовку заказчиком такого требования и направления его банку, поскольку в данном случае также необходимо учитывать сроки на получение такого требования.

Кроме того, **такое условие способно повлечь за собой отказ гаранта от выплаты** заказчику денежной суммы по гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения П(П,И) обязательств, обеспеченных такой гарантией....»

Ещё практика



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

Отказ в принятии банковской гарантии, по условиям которой требование заказчика должно быть получено гарантом до истечения срока ее действия, признают незаконным, если такое условие не уменьшает срок действия права заказчика на бесспорное списание средств со счета гаранта

«...Судом установлено, что в п. 5 банковской гарантии указано, что письменное требование платежа по гарантии должно быть представлено Бенефициаром и получено Гарантом не позднее последнего дня срока действия гарантии

В пункте 12 установлено, что Бенефициару предоставлено право на бесспорное списание денежных средств со счета Гаранта, если Гарантом в течение 5 (пяти) рабочих дней не исполнено требование по гарантии, направленное ему до окончания срока действия настоящей гарантии и в соответствии с требованиями, предусмотренными настоящей гарантией...

Указанные условия полностью отвечают требованиям ГК РФ и документации и **не являются уменьшением срока действия права бенефициара на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта**, а является сроком действия права....»

Суд сослался на статьи 190, 314, п. 4 ст. 368, 374-376 ГК РФ, в том числе на п. 2 ст. 375

Неоднозначная практика (А что, так можно было?!)



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

обеспечение исполнения контракта за победителя вносит третье лицо признали законным
(Определение Верховного Суда РФ от 09.08.2021 N 301-ЭС21-12784 по делу N A43-28913/2019)

«...Удовлетворяя иск, суды руководствовались положениями Закона N 44-ФЗ, статьями 167, 168, 447 - 449 Гражданского кодекса Российской Федерации и исходили из следующего: в Законе N 44-ФЗ отсутствуют положения, предусматривающие исключительную обязанность победителя электронного аукциона лично предоставить обеспечение исполнения контракта; способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Контракт является ничтожным, поскольку администрация уклонялась от заключения договора по итогам аукциона с победителем торгов в отсутствие каких-либо законных оснований....»

Неоднозначная практика



МЕДИЦИНА



ОБРАЗОВАНИЕ



ТРАНСПОРТ



ЭКОНОМИКА

обеспечение исполнения контракта за победителя вносит третье лицо - это незаконно

«.....при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд предоставить обеспечение исполнения контракта может только участник закупки. Возможность третьего лица предоставлять обеспечение исполнения контракта вместо участника закупки, с которым заключается контракт, [Законом N 44-ФЗ не предусмотрена....»](#)

Письма Минэкономразвития России от 09.07.2015 № Д28и-2060 и от 19.09.2014 № Д28и-1893

Эта аргументация была взята на вооружение многими контрольными органами в сфере закупок: по их мнению, участник закупки, не представивший обеспечение исполнения контракта лично, является уклонившимся от заключения контракта



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

