КонсультантПлюс, 24.01.2014

**ПУТЕВОДИТЕЛЬ ПО КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ В СФЕРЕ ГОСЗАКУПОК**

**КОНТРАКТ**

*См. образец проекта контракта.*

1. Общие требования к контракту >>>

2. Ответственность заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту >>>

3. Обеспечение исполнения контракта >>>

4. Образцы документов. Контракт >>>

В соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ) поставка товаров (выполнение работ, оказание услуг) для государственных и муниципальных нужд осуществляется на основании государственных и муниципальных контрактов.

Государственный (муниципальный) контракт представляет собой договор, заключенный от имени РФ, субъекта РФ (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения государственных или муниципальных нужд (п. 8 ст. 3 Закона N 44-ФЗ).

**1. ОБЩИЕ ТРЕБОВАНИЯ К КОНТРАКТУ**

Требования к контракту на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) для государственных и муниципальных нужд отражены в ст. 34 Закона N 44-ФЗ.

**Форма:** произвольная.

Контракт заключается:

- по результатам электронного аукциона - в форме электронного документа;

- по результатам остальных закупок - в письменной форме.

Часть 11 ст. 34 Закона N 44-ФЗ предусматривает утверждение уполномоченными органами исполнительной власти типовых контрактов, типовых условий контрактов, которые впоследствии должны быть размещены в единой информационной системе (далее - ЕИС). После утверждения типовых контрактов форма контракта должна будет соответствовать утвержденной форме.

**Обязательно указать:**

1) условие о том, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок его исполнения (ч. 2 ст. 34 Закона N 44-ФЗ).

Из данного правила существует единственное исключение: в ряде случаев в контракте могут быть определены ориентировочное значение цены или формула цены и максимальное значение цены контракта, предусмотренные в документации о закупке. Перечень случаев, в которых при заключении контракта указывается формула цены и ее максимальное значение, установлен Постановлением Правительства РФ от 13.01.2014 N 19. К ним отнесено заключение контракта на предоставление услуг обязательного страхования, агентских услуг и услуг по оценке недвижимого имущества;

2) условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя; далее - поставщик) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту (ч. 4 ст. 34 Закона N 44-ФЗ);

3) условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги (ч. 13 ст. 34 Закона N 44-ФЗ).

В контракте необходимо указать, в какой форме будет осуществляться оплата (наличный или безналичный расчет), предусмотрена ли выплата аванса, а также отразить размер аванса, срок и порядок его выплаты, срок и порядок оплаты поставленного товара (выполненных работ, оказанных услуг) - поэтапная оплата, оплата в один этап и т.д.;

4) условие о порядке и сроках приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги (ч. 13 ст. 34 Закона N 44-ФЗ).

Контракт должен содержать порядок определения заказчиком соответствия поставляемого товара (выполненной работы, оказанной услуги) условиям контракта по количеству (объему), комплектности и иным показателям, предусмотренным условиями контракта. Также необходимо отразить в контракте порядок оформления результатов приемки товара (работ, услуг). Эти результаты могут оформляться товарными накладными, актами сдачи-приемки поставленного товара (выполненных работ, оказанных услуг) и иными документами;

5) условие о предоставлении обеспечения исполнения контракта (способ, сумма, срок обеспечения, реквизиты документов, подтверждающих его внесение) (ч. 1 ст. 96 Закона N 44-ФЗ). При закупке у единственного поставщика на сумму не более 100 тыс. руб. и в ряде других перечисленных в ч. 2 ст. 96 Закона N 44-ФЗ случаев заказчик вправе не требовать предоставления обеспечения.

Кроме того, есть условия, которые должны быть отражены в контракте в определенных случаях.

**Таблица. Условия контракта, которые обязательно указывать в определенных случаях**

┌───────────────────────┬────────────────────────┬────────────────────────┐

│ Случай │ Сведения (условия) │ Пояснение │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Контракт заключается с │Условие об уменьшении │Необходимость включения │

│физическим лицом (кроме│суммы, подлежащей │данного условия в │

│индивидуального │уплате, на размер │контракт обусловлена │

│предпринимателя или │налоговых платежей │особенностями │

│иного занимающегося │(ч. 13 ст. 34 Закона │налогообложения │

│частной практикой лица)│N 44-ФЗ) │физических лиц, не │

│ │ │являющихся │

│ │ │индивидуальными │

│ │ │предпринимателями и не │

│ │ │занимающихся частной │

│ │ │практикой. Такие лица не│

│ │ │являются плательщиками │

│ │ │НДС, который, как │

│ │ │правило, включается в │

│ │ │цену контракта │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Контракт заключается на│График исполнения (ч. 12│ │

│срок более трех лет и │ст. 34 Закона N 44-ФЗ) │ │

│его цена составляет │ │ │

│более 100 млн руб. │ │ │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Правительством РФ │Дополнительные условия │Правительство РФ вправе │

│принято решение о │исполнения контракта │определить особенности │

│необходимости включения│(ч. 17 ст. 34 Закона │осуществления конкретной│

│в контракт │N 44-ФЗ) │закупки, в том числе │

│дополнительных условий │ │дополнительные условия │

│его исполнения │ │исполнения контракта, не│

│ │ │связанные с его │

│ │ │предметом (ч. 1 ст. 111 │

│ │ │Закона N 44-ФЗ) │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Начальная │Условие об обязанности │Данная информация должна│

│(максимальная) цена │поставщика предоставлять│предоставляться в │

│контракта превышает: │информацию обо всех │течение 10 календарных │

│- 1 млрд руб. - при │привлекаемых к │дней с момента │

│закупках для │исполнению контракта │заключения договора с │

│федеральных нужд; │субподрядчиках, если │субподрядчиком. В │

│- 100 млн руб. - при │цена договоров с ними │контракте необходимо │

│закупках для нужд │составляет более чем 10%│предусмотреть │

│субъекта РФ, │цены контракта (ч. 23 │ответственность │

│муниципальных нужд │ст. 34 Закона N 44-ФЗ) │поставщика за ее │

│(п. 2 Постановления │ │непредоставление │

│Правительства РФ от │ │ │

│04.09.2013 N 775) │ │ │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Поставщиком в │Условие о сроках │Случай, в котором │

│качестве способа │возврата денежных │контракт должен │

│обеспечения исполнения │средств, внесенных в │содержать условие о │

│контракта избрано │качестве обеспечения │сроках возврата │

│перечисление денежных │исполнения контракта │поставщику обеспечения │

│средств на счет │ │исполнения контракта, │

│заказчика │ │определен ч. 27 ст. 34 │

│ │ │Закона N 44-ФЗ │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Правительством РФ, │Условие о банковском │При банковском │

│высшим исполнительным │сопровождении контракта │сопровождении контракта │

│органом государственной│(ч. 26 ст. 34 Закона │осуществление расчетов в│

│власти субъекта РФ, │N 44-ФЗ). │ходе исполнения │

│местной администрацией │ │контракта отражается на │

│установлена │Примечание │счетах, которые │

│необходимость │Данное условие заказчик │открываются в │

│банковского │должен включать в │соответствующем банке. │

│сопровождения контракта│контракт с 01.07.2014 │Порядок осуществления │

│ │(ч. 1.1 ст. 114 Закона │банковского │

│ │N 44-ФЗ) │сопровождения контрактов│

│ │ │устанавливает │

│ │ │Правительство РФ │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Контракт заключается: │Условия о последующем │Обязанность заказчиков │

│1) на проектирование и │обслуживании, │заключать контракты │

│строительство │эксплуатации в течение │жизненного цикла, │

│автомобильных дорог, │срока службы, ремонте, │предусматривающие помимо│

│дорожных сооружений, │утилизации поставленного│поставки (создания) │

│инфраструктуры морских │товара или созданного в │товара обязанности │

│и речных портов, │результате выполнения │поставщика по его │

│аэродромов, объектов │работы объекта │последующему │

│коммунального │ │обслуживанию, │

│хозяйства, объектов │ │эксплуатации, ремонту, │

│инфраструктуры │ │утилизации, │

│метрополитена, │ │предусмотрена │

│внеуличного транспорта │ │Постановлением │

│и городского наземного │ │Правительства РФ от │

│электрического │ │28.11.2013 N 1087 "Об │

│транспорта, объектов │ │определении случаев │

│инфраструктуры │ │заключения контракта │

│железнодорожного │ │жизненного цикла" на │

│транспорта общего │ │основании ч. 16 ст. 34 │

│пользования, уникальных│ │Закона N 44-ФЗ │

│объектов капитального │ │ │

│строительства; │ │ │

│2) закупку │ │ │

│железнодорожного │ │ │

│подвижного состава, │ │ │

│транспортных средств │ │ │

│метрополитена, │ │ │

│внеуличного транспорта │ │ │

│и городского наземного │ │ │

│электрического │ │ │

│транспорта, воздушных │ │ │

│судов, морских и речных│ │ │

│судов │ │ │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Заказчик в дальнейшем │Условие о возможности │Заказчик вправе принять │

│хочет воспользоваться │одностороннего отказа от│решение об одностороннем│

│правом одностороннего │исполнения контракта │отказе от исполнения │

│отказа от исполнения │(ч. 14 ст. 34 Закона │контракта при условии, │

│контракта │N 44-ФЗ) │что это было │

│ │ │предусмотрено контрактом│

│ │ │(ч. 9 ст. 95 Закона │

│ │ │N 44-ФЗ). Если в │

│ │ │контракт включено такое │

│ │ │условие, то и поставщик │

│ │ │вправе принять решение │

│ │ │об одностороннем отказе │

│ │ │от исполнения контракта │

│ │ │по основаниям, │

│ │ │предусмотренным для │

│ │ │одностороннего отказа от│

│ │ │исполнения отдельных │

│ │ │видов обязательств, в │

│ │ │соответствии с │

│ │ │Гражданским кодексом РФ │

│ │ │(ч. 19 ст. 95 Закона │

│ │ │N 44-ФЗ) │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Заказчик в дальнейшем │Информация о возможности│В ряде случаев условия │

│хочет воспользоваться │изменения существенных │контракта могут быть │

│правом изменить условия│условий контракта │изменены по соглашению │

│контракта │ │сторон, если это было │

│ │ │предусмотрено контрактом│

│ │ │(п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона│

│ │ │N 44-ФЗ). К таким │

│ │ │случаям относятся: │

│ │ │- снижение цены │

│ │ │контракта без изменения │

│ │ │количества товара │

│ │ │(объема работ, услуг); │

│ │ │- увеличение количества │

│ │ │товара (объема работ, │

│ │ │услуг) не более чем на │

│ │ │10% │

├───────────────────────┼────────────────────────┼────────────────────────┤

│Контракт заключается на│Дополнительное условие о│Органы государственной │

│выполнение работ по │продаже лесных │власти, местного │

│охране, защите, │насаждений для заготовки│самоуправления при │

│воспроизводству лесов │древесины │проведении мероприятий │

│в соответствии со │ │по охране, защите, │

│ст. 19 ЛК РФ │ │воспроизводству лесов, │

│ │ │которые расположены на │

│ │ │землях, находящихся в │

│ │ │государственной или │

│ │ │муниципальной │

│ │ │собственности (если │

│ │ │проведение этих │

│ │ │мероприятий не возложено│

│ │ │на лиц, использующих │

│ │ │леса), должны │

│ │ │осуществлять закупки в │

│ │ │соответствии с Законом │

│ │ │N 44-ФЗ (ч. 2 ст. 19 │

│ │ │ЛК РФ) │

└───────────────────────┴────────────────────────┴────────────────────────┘

**Кто составляет:** юрист, работник контрактной службы (контрактный управляющий) по согласованию с юристом.

**Кто подписывает:** руководитель заказчика или иное уполномоченное лицо, руководитель поставщика или иное уполномоченное лицо.

**Регистрация:** в реестре контрактов. Такая регистрация осуществляется посредством направления сведений о контракте в Казначейство России (ч. 3 ст. 103 Закона N 44-ФЗ). Не требуют регистрации контракты, заключенные с единственными поставщиками на суммы не более 100 тыс. руб. и 400 тыс. руб. на основании п. п. 4 и 5 ч. 1 ст. 93 Закона N 44-ФЗ (ч. 1 ст. 103 Закона N 44-ФЗ).

**Срок регистрации:** три рабочих дня с даты заключения контракта.

**2. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗАКАЗЧИКА И ПОСТАВЩИКА**

**(ПОДРЯДЧИКА, ИСПОЛНИТЕЛЯ) ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ**

**ИЛИ НЕНАДЛЕЖАЩЕЕ ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО КОНТРАКТУ**

В контракт включаются обязательные условия об ответственности заказчика и поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (ч. 4 ст. 34 Закона N 44-ФЗ).

В случае нарушения одной из сторон обязательств по контракту другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пени). Закон N 44-ФЗ устанавливает ряд обязательных требований к видам и размеру ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Сторона контракта освобождается от ответственности, если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие обстоятельств непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Статья 34 Закона N 44-ФЗ устанавливает ряд обязательных требований к условиям об ответственности сторон по контракту.

**Таблица. Условия об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту**

┌────────────┬──────────────────────┬─────────────────────────────────────┐

│ Субъект │ Нарушение │ Ответственность │

├────────────┼──────────────────────┼─────────────────────────────────────┤

│Заказчик │Просрочка исполнения │Пеня. │

│ │обязательств (ч. 5 │Начисляется за каждый день просрочки │

│ │ст. 34 Закона N 44-ФЗ)│исполнения обязательства начиная со │

│ │ │следующего дня после истечения срока │

│ │ │исполнения. Пеня устанавливается │

│ │ │контрактом в размере 1/300 │

│ │ │действующей на дату уплаты ставки │

│ │ │рефинансирования Банка России от │

│ │ │не уплаченной в срок суммы │

├────────────┼──────────────────────┼─────────────────────────────────────┤

│Заказчик │Неисполнение или │Штраф. │

│ │ненадлежащее │Устанавливается в виде фиксированной │

│ │исполнение │суммы. Ее размер определяется по │

│ │обязательств, за │Правилам, утвержденным Постановлением│

│ │исключением просрочки │Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063│

│ │их исполнения (ч. 5 │"Об утверждении Правил определения │

│ │ст. 34 Закона N 44-ФЗ)│размера штрафа, начисляемого в случае│

│ │ │ненадлежащего исполнения заказчиком, │

│ │ │поставщиком (подрядчиком, │

│ │ │исполнителем) обязательств, │

│ │ │предусмотренных контрактом (за │

│ │ │исключением просрочки исполнения │

│ │ │обязательств заказчиком, поставщиком │

│ │ │(подрядчиком, исполнителем), и │

│ │ │размера пени, начисляемой за каждый │

│ │ │день просрочки исполнения поставщиком│

│ │ │(подрядчиком, исполнителем) │

│ │ │обязательства, предусмотренного │

│ │ │контрактом" (далее - Постановление │

│ │ │Правительства РФ от 25.11.2013 │

│ │ │N 1063) │

├────────────┼──────────────────────┼─────────────────────────────────────┤

│Поставщик │Просрочка исполнения │Пеня. │

│ │обязательств (ч. 7 │Начисляется за каждый день просрочки │

│ │ст. 34 Закона N 44-ФЗ)│исполнения обязательства начиная со │

│ │ │следующего дня после истечения срока │

│ │ │исполнения. │

│ │ │Пеня устанавливается контрактом в │

│ │ │размере не менее 1/300 действующей на│

│ │ │дату уплаты ставки рефинансирования │

│ │ │Банка России от цены контракта, │

│ │ │уменьшенной на стоимость фактически │

│ │ │исполненных поставщиком обязательств.│

│ │ │Порядок определения конкретного │

│ │ │размера пени утвержден Постановлением│

│ │ │Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063│

├────────────┼──────────────────────┼─────────────────────────────────────┤

│Поставщик │Неисполнение или │Штраф. │

│ │ненадлежащее │Устанавливается контрактом в виде │

│ │исполнение │фиксированной суммы. Ее размер │

│ │обязательств, за │определяется по Правилам, │

│ │исключением просрочки │утвержденным Постановлением │

│ │их исполнения (ч. 8 │Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063│

│ │ст. 34 Закона N 44-ФЗ)│ │

└────────────┴──────────────────────┴─────────────────────────────────────┘

**3. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА**

3.1. Оформление обеспечения исполнения контракта (информация для участника закупки) >>>

3.2. Проверка обеспечения исполнения контракта, предоставленного участником закупки, с которым заключается контракт (информация для заказчика) >>>

По общему правилу условие об обеспечении исполнения контракта включается в проект контракта (ч. 1 ст. 96 Закона N 44-ФЗ). При этом контракт заключается только после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения его исполнения (ч. 4 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

**3.1. Оформление обеспечения исполнения контракта**

**(информация для участника закупки)**

3.1.1. Выбор способа обеспечения исполнения контракта >>>

3.1.2. Платежное поручение на перечисление средств в качестве обеспечения исполнения контракта >>>

3.1.3. Оформление банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта >>>

Участник закупки, с которым заключается контракт, должен предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта (ч. 5 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Для этого участнику закупки необходимо:

1) выбрать способ обеспечения исполнения контракта;

2) оформить платежное поручение на перечисление денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта либо банковскую гарантию.

**Срок:** участник должен предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта (ч. 5 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

*Например, при заключении контракта такой срок составляет по результатам проведения:*

*- открытого конкурса - 10 календарных дней с даты размещения в ЕИС протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе, а в случае проведения закрытого конкурса - 10 календарных дней с даты подписания такого протокола (ч. 3 ст. 54 Закона N 44-ФЗ);*

*- электронного аукциона - пять рабочих дней с даты размещения заказчиком проекта контракта в ЕИС (на официальном сайте) (ч. 3 ст. 70 Закона N 44-ФЗ);*

*- запроса котировок - не более 20 дней с даты подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок. Данный срок устанавливается в извещении о проведении запроса котировок.*

**3.1.1. Выбор способа обеспечения**

**исполнения контракта**

Исполнение контракта может обеспечиваться одним из следующих способов (ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ):

- внесение денежных средств на счет заказчика, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции с поступающими ему средствами;

- предоставление банковской гарантии.

Способ обеспечения исполнения контракта определяет участник закупки, с которым заключается контракт (ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

**3.1.2. Платежное поручение на перечисление средств**

**в качестве обеспечения исполнения контракта**

*См. образец платежного поручения на перечисление средств в качестве обеспечения исполнения контракта.*

Участник закупки вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта путем перечисления денежных средств на его счет (ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Платежное поручение на перечисление средств в качестве обеспечения контракта заполняется по общим правилам (гл. 5 Положения о правилах осуществления перевода денежных средств, утвержденного Банком России 19.06.2012 N 383-П, Приложение N 1 к Положению Банка России от 19.06.2012 N 383-П). При этом в графе "Назначение платежа" необходимо указать "Обеспечение исполнения контракта", а также отразить информацию о закупке.

**3.1.3. Оформление банковской гарантии**

**в качестве обеспечения исполнения контракта**

*См. образец банковской гарантии.*

Одним из способов обеспечения исполнения контракта является оформление банковской гарантии (ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ). Требования к форме банковской гарантии утверждены Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 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 Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005). Согласно названным требованиям банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа.

Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 вступает в силу с 1 января 2014 г. Обращаем внимание на то, что в соответствии с ч. 8 ст. 45 Закона N 44-ФЗ с 31 марта 2014 г. вступают в силу положения, касающиеся ведения реестра банковских гарантий (ч. 1.1 ст. 114 Закона 44-ФЗ).

Для оформления банковской гарантии нужно:

1. Определить банк, который будет выступать гарантом исполнения контракта по банковской гарантии.

Такой банк должен входить в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, который ведется Минфином России и размещен на его официальном сайте (ч. 1 ст. 45 Закона N 44-ФЗ). Адрес сайта: http://www.minfin.ru/ru/tax\_relations/policy/bankwarranty/.

Необходимо учитывать, что в большинстве случаев обязательным условием банка при решении вопроса о выдаче банковской гарантии является наличие у лица счета в данном банке.

2. Уточнить условия выдачи банковской гарантии и перечень документов, требуемых конкретным банком для оформления банковской гарантии.

Примерный перечень документов, необходимых для рассмотрения банком вопроса о выдаче банковской гарантии:

- заявление о предоставлении банковской гарантии (по форме банка);

- информация о лице, которому предоставляется банковская гарантия (как правило, в форме анкеты);

Продолжение списка:

- копии учредительных документов названного лица;

- копии документов, подтверждающих полномочия руководителя и иных лиц, уполномоченных на осуществление действий от имени организации;

- бухгалтерская отчетность за последние отчетные периоды, расшифровки к ней;

- проект заключаемого контракта.

По результатам оформления банковской гарантии участнику необходимо:

1. Получить от банка следующие документы:

- экземпляр договора банковской гарантии;

- оригинал банковской гарантии;

- выписку из реестра банковских гарантий.

**Примечание**

Положение Закона N 44-ФЗ, согласно которому участник закупки обязан предоставлять банковскую гарантию, включенную в реестр банковских гарантий, а банк предоставлять принципалу выписку из указанного реестра, вступает в силу с 31 марта 2014 г. (ч. 8 ст. 45, ч. 1.1 ст. 114 Закона N 44-ФЗ).

2. Убедиться, что выданная гарантия соответствует требованиям, установленным ст. 45 Закона N 44-ФЗ.

Гарантия должна содержать:

- условие о безотзывности (ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

- сведения о сумме гарантии (п. 1 ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

- перечень обязательств, исполнение которых обеспечивается гарантией (п. 2 ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

- указание на обязанность банка уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки (п. 3 ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

- условие, согласно которому обязательства банка по гарантии считаются исполненными с момента поступления денежных сумм на счет заказчика (п. 4 ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

Продолжение списка:

- условие о сроке действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц (п. 5 ч. 2 ст. 45, ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ);

- отлагательное условие о том, что договор предоставления банковской гарантии заключается по обязательствам участника закупки, которые возникнут из контракта при его заключении (п. 6 ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

- перечень документов, которые заказчик должен представить банку вместе с требованием уплатить денежные средства по банковской гарантии (п. 7 ч. 2 ст. 45 Закона N 44-ФЗ).

**Примечание**

Перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержден Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005. Он включает в себя:

1) документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии;

2) платежное поручение, подтверждающее перечисление аванса исполнителю по контракту, с отметкой банка исполнителя либо органа Федерального казначейства (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения исполнителем по контракту обязательств по возврату аванса);

3) документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения исполнителем по контракту обязательств в период действия гарантийного срока);

- условие о том, что заказчик вправе списать со счета банка денежные средства в бесспорном порядке, если банк в течение пяти рабочих дней не исполнит требование заказчика об уплате суммы по банковской гарантии (если такое требование предусмотрено документацией о закупке) (ч. 3 ст. 45 Закона N 44-ФЗ).

**Внимание!**

Гарантия не может включать условие о том, что заказчик должен представить банку копии судебных актов, подтверждающих неисполнение обязательств, которые обеспечиваются гарантией (ч. 4 ст. 45 Закона N 44-ФЗ).

**СИТУАЦИЯ: У банка, выдавшего гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, отозвана лицензия. Должен ли участник (поставщик) предоставить заказчику новое обеспечение исполнения контракта?**

**Ответ:** Нет, не должен.

**Обоснование:** В соответствии с ч. 4 ст. 96 Закона N 44-ФЗ контракт заключается после предоставления участником закупки обеспечения его исполнения. Согласно ч. 3 данной статьи одним из способов обеспечения является банковская гарантия. Ее выдача относится к банковским операциям, которые осуществляются только на основании лицензии на ведение банковской деятельности (ст. ст. 5 и 13 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности"). Таким образом, на момент выдачи банковской гарантии банк должен иметь действующую лицензию.

Основания прекращения банковской гарантии определены в ст. 378 ГК РФ. К ним относятся уплата гарантом бенефициару суммы по гарантии, окончание срока, на который выдана гарантия, а также отказ бенефициара от своих прав по гарантии. Отзыв лицензии у банка не является основанием для прекращения гарантии и не влечет ее недействительности (если иное не предусмотрено самой банковской гарантией).

Вместе с тем при отзыве лицензии у банка, выдавшего гарантию, поставщик должен предоставить новое обеспечение исполнения контракта, если это установлено контрактом.

**Судебная практика:** Арбитражные суды при рассмотрении вопроса об обязанности поставщика предоставить новое обеспечение исполнения контракта в указанном случае исходят из того, предусмотрена ли контрактом такая обязанность (см., например, Постановления ФАС Московского округа от 21.12.2012 по делу N А40-13298/12-96-130 (Определением ВАС РФ от 21.06.2013 N ВАС-4125/13 по делу N А40-13298/12-96-130 в передаче дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора отказано), ФАС Московского округа от 25.12.2012 по делу N А40-13301/12-117-124 (Определением ВАС РФ от 14.06.2013 N ВАС-4130/13 по делу N А40-13301/12-117-124 в передаче дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора отказано)).

**Рекомендация**

Чтобы оценить риски, связанные с необходимостью повторного оформления обеспечения исполнения контракта, участнику закупки целесообразно при принятии решения об участии в закупке проверить, содержит ли проект контракта условие, согласно которому поставщик в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего банковскую гарантию, обязан предоставить новое обеспечение исполнения контракта.

**3.2. Проверка обеспечения исполнения контракта,**

**предоставленного участником закупки,**

**с которым заключается контракт**

**(информация для заказчика)**

3.2.1. Проверка обеспечения исполнения контракта при внесении денежных средств на счет заказчика >>>

3.2.2. Проверка обеспечения исполнения контракта в случае предоставления банковской гарантии >>>

Контракт заключается только после предоставления участником обеспечения исполнения контракта (ч. 4 ст. 96 Закона N 44-ФЗ). Такое обеспечение необходимо проверить на предмет соответствия требованиям законодательства, документации о закупке, проекта контракта.

**Срок:** проверить предоставленное обеспечение необходимо до подписания контракта заказчиком (ч. 4 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

Если в качестве обеспечения предоставлена банковская гарантия, то заказчик должен рассмотреть ее в течение не более чем трех рабочих дней с даты поступления (ч. 5 ст. 45 Закона N 44-ФЗ).

**3.2.1. Проверка обеспечения исполнения контракта**

**при внесении денежных средств на счет заказчика**

Одним из способов обеспечения исполнения контракта является внесение на указанный заказчиком счет денежных средств в полном размере (ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ).

При предоставлении обеспечения таким способом необходимо проверить факт поступления денежных средств в полном размере на счет, указанный в документации о закупке, проекте контракта.

**3.2.2. Проверка обеспечения исполнения контракта**

**в случае предоставления банковской гарантии**

Требования к банковской гарантии определены в ст. 45 Закона N 44-ФЗ. Частью 5 названной статьи предусмотрена обязанность заказчика рассмотреть поступившую от участника закупки банковскую гарантию.

Требования к форме банковской гарантии утверждены Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005. Согласно названным Требованиям банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа.

Для проверки поступившей от участника закупки банковской гарантии необходимо убедиться в следующем:

1) банк, выдавший банковскую гарантию, включен в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, который ведется Минфином России и размещен на его официальном сайте (ч. 1 ст. 45 Закона N 44-ФЗ). Адрес сайта: http://www.minfin.ru/ru/tax\_relations/policy/bankwarranty/;

2) сведения о банковской гарантии содержатся в реестре банковских гарантий, который размещен в ЕИС (на официальном сайте).

**Примечание**

Правила ведения и размещения в ЕИС (на официальном сайте) реестра банковских гарантий утверждены Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005. Следует учитывать, что положение Закона N 44-ФЗ, согласно которому участник закупки обязан предоставлять банковскую гарантию, включенную в реестр банковских гарантий, а банк предоставлять принципалу выписку из указанного реестра, вступает в силу с 31 марта 2014 г. (ч. 8 ст. 45, ч. 1.1 ст. 114 Закона N 44-ФЗ);

3) в предоставленной гарантии отсутствует условие о том, что заказчик должен представить банку копии судебных актов, подтверждающих неисполнение обязательств, которые обеспечиваются гарантией (ч. 4 ст. 45 Закона N 44-ФЗ);

4) банковская гарантия содержит условие о безотзывности, сведения о сумме гарантии и другие обязательные условия и сведения, предусмотренные ч. 2, 3 ст. 45 Закона N 44-ФЗ.

Если банковская гарантия не соответствует хотя бы одному из указанных требований, за исключением требования об отсутствии информации о ней в реестре банковских гарантий (указанное основание для отказа вступает в силу с 31 марта 2014 г. (ч. 1.1 ст. 114 Закона N 44-ФЗ)), заказчик не принимает такую гарантию в качестве обеспечения (ч. 6 ст. 45 Закона N 44-ФЗ). Об отказе в принятии банковской гарантии заказчик обязан проинформировать участника закупки в письменной форме или в форме электронного документа в срок, не превышающий трех рабочих дней с даты ее поступления (ч. 7 ст. 45 Закона N 44-ФЗ).

**СИТУАЦИЯ: У банка, выдавшего гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, отозвана лицензия. Вправе ли заказчик потребовать от поставщика предоставить новое обеспечение исполнения контракта?**

**Ответ:** Нет, не вправе.

**Обоснование:** В соответствии с ч. 4 ст. 96 Закона N 44-ФЗ контракт заключается после предоставления участником закупки обеспечения его исполнения. Согласно ч. 3 данной статьи одним из способов обеспечения является банковская гарантия. Ее выдача относится к банковским операциям, которые осуществляются только на основании лицензии на ведение банковской деятельности (ст. ст. 5 и 13 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности"). Таким образом, на момент выдачи банковской гарантии банк должен иметь действующую лицензию.

Основания прекращения банковской гарантии определены в ст. 378 ГК РФ. К ним относятся уплата гарантом бенефициару суммы по гарантии, окончание срока, на который выдана гарантия, а также отказ бенефициара от своих прав по гарантии. Отзыв лицензии у банка не является основанием для прекращения гарантии и не влечет ее недействительности (если иное не предусмотрено самой банковской гарантией).

**Судебная практика:** Арбитражные суды, оценивая правомерность требования о предоставлении нового обеспечения исполнения контракта, исходят из того, содержит ли контракт условие о том, что при прекращении банковской гарантии поставщик обязан предоставить новое обеспечение (см., например, Постановления ФАС Московского округа от 21.12.2012 по делу N А40-13298/12-96-130 (Определением ВАС РФ от 21.06.2013 N ВАС-4125/13 по делу N А40-13298/12-96-130 в передаче дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора отказано), ФАС Московского округа от 25.12.2012 по делу N А40-13301/12-117-124 (Определением ВАС РФ от 14.06.2013 N ВАС-4130/13 по делу N А40-13301/12-117-124 в передаче дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора отказано)).

**Рекомендация**

Чтобы избежать ситуации, когда исполнение обязательств по контракту фактически не будет обеспечено, целесообразно предусмотреть в проекте контракта следующие условия:

- если по каким-либо причинам обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным или иным образом перестало обеспечивать исполнение поставщиком обязательств по контракту (в том числе в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего банковскую гарантию), поставщик обязуется предоставить заказчику иное (новое) обеспечение исполнения контракта;

- новое обеспечение должно быть предоставлено на тех же условиях, которые указаны в документации о закупке и контракте.

Также рекомендуется установить срок предоставления нового обеспечения исполнения контракта.

Принятие указанных мер целесообразно, поскольку после отзыва лицензии на осуществление банковских операций банк должен быть ликвидирован (ст. 20 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности") и требования заказчика будут относиться к требованиям четвертой или пятой очереди, в связи с чем их удовлетворение не гарантировано.

**4. ОБРАЗЦЫ ДОКУМЕНТОВ. КОНТРАКТ**

Проект контракта >>>

Платежное поручение на перечисление средств в качестве обеспечения исполнения контракта >>>

Банковская гарантия >>>