

Леонтьева Татьяна Юрьевна

ФИНАНСОВЫЕ АСПЕКТЫ УЧАСТИЯ В ЗАКУПКАХ ПО ЗАКОНУ № 44-ФЗ

Добрый день, уважаемые коллеги!

Порядок оплаты по контракту. Ответственность

Первый вопрос – это порядок оплаты по контрактам. Вспомним, что у нас сейчас существует основной срок оплаты по контрактам, который составляет семь рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке ([ч. 13.1 ст. 31](#) Федерального закона 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)). Кроме того, у нас есть еще один срок – это когда документ о приемке оформляется без использования ЕИС. В этом случае срок оплаты по контракту у нас несколько длиннее и составляет не более десяти рабочих дней ([п. 2 ч. 13.1 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ). Используем мы его, когда осуществляем расчеты по контракту при помощи казначейского сопровождения ([п. 3 ч. 13.1 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ).

Независимо от категории заказчика возможны иные сроки оплаты, если они установлены законодательством РФ ([п. 1 ч. 13.1 ст. 34](#) Закона N 44-ФЗ) либо предусмотрены правительством в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства ([п. 4 ч. 13.1 ст. 34](#) Закона N 44-ФЗ).

Давайте посмотрим с вами ответственность за несвоевременную оплату. Это очень важный вопрос, который регламентирован [ч. 1 ст. 7.32.5](#) КоАП РФ. Нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров, работ, услуг при осуществлении закупок для государственных либо для муниципальных нужд влечет наложение административного штрафа в размере от 30 до 50 тысяч рублей. Причем обратите, пожалуйста, внимание, что в рамках Закона N 44-ФЗ, если такое правонарушение допускается повторно лицом, которое уже было ранее подвергнуто административному наказанию за аналогичное административное правонарушение, то в данном случае уже может быть дисквалификация на срок от одного года до двух лет ([ч. 2 ст. 7.32.5](#) КоАП РФ). И, к сожалению, такая практика уже существует, когда повторно привлеченное лицо дисквалифицируют, и последствия всей этой дисквалификации очень неприятны. Поэтому нужно помнить об этих сроках оплаты и стараться их соблюдать.

Существует возможность избежать штрафа за несвоевременную оплату в том случае, если вина заказчика в данном нарушении отсутствует. Когда это может быть? Например, несвоевременное финансирование со стороны учредителя может повлечь несвоевременный срок оплаты. В этом случае заказчику необходимо будет доказать, что им предприняты все меры по своевременной оплате контракта, а просрочка оплаты произошла именно из-за несвоевременного финансирования. В этом случае штрафа не будет. В качестве примера я могу привести [Постановление](#) Ярославского УФАС России от 30.06.2022 по делу N 076/04/7.32.5-533/2022, в рамках которого заказчик доказал, что его вины в несвоевременной оплате нет, причем показал, что часть средств, которые у него были в качестве собственных средств, были своевременно выплачены, а те средства, которые выделялись учредителем, были выплачены несвоевременно, но при этом заказчик предоставил заявки, которые он подавал учредителю своевременно для того, чтобы совершить оплату вовремя, но, к сожалению, денежные средства вовремя не поступили, поэтому была допущена просрочка. И такой заказчик в итоге ответственности избежал, потому что его вина отсутствовала.

Обеспечение исполнения контракта

Следующим моментом, который я хотела бы с вами обсудить, является обеспечение контракта. Заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта ([ч. 1 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ), кроме случаев, когда он имеет право установить обеспечение исполнения контракта ([ч. 2 ст. 96](#), [ч. 6-6.2-1 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ). В качестве примеров приведу контракты, которые подлежат казначейскому сопровождению. В этом случае заказчику как раз предоставляется право либо устанавливать обеспечение исполнения контракта, либо не устанавливать, и ограничивается размер такого обеспечения – 10% ([ч. 6.1 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ).

Также есть в законе основания для освобождения участников закупки от предоставления обеспечения исполнения контракта ([ч. 8 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ). Это когда участником закупки является казенное учреждение – данный случай предусмотрен [п. 1 ч. 8 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ, и когда участник закупки – это субъект малого предпринимательства или социально-ориентированная некоммерческая организация, причем закупка проводилась именно для этих организаций, то есть с требованиями участия именно СМП и СОНКО ([ч. 8.1 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ). В данном случае участник закупки может быть освобожден от предоставления обеспечения исполнения контракта,

если он предоставит информацию из реестра контрактов об исполнении трех контрактов, соответствующих требованиям, которые указаны в [ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ.

Кроме того, следует обратить внимание, что относительно недавно появилась [ч. 65.1 ст. 112](#) Закона N 44-ФЗ, которая позволяет нам внести изменения в существенные условия контракта. Внося такие изменения, мы можем с вами прийти к ситуации, когда в случае если изменение существенных условий контракта влечет возникновение новых обязательств, которые ранее были не обеспечены, при этом обеспечение исполнения контракта изначально устанавливалось в этом контракте в соответствии со [ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ, то перед тем, как заключить дополнительное соглашение об изменении контракта, заказчик должен потребовать предоставления дополнительного обеспечения исполнения контракта ([ч. 1.3 ст. 95](#) Закона N 44-ФЗ). Обратите тоже на это внимание, такое требование содержится в большинстве региональных нормативно-правовых актов, которые данный вопрос регламентируют.

В случае если у нас происходит уменьшение цены контракта, то заказчик возвращает поставщику денежные средства в размере пропорционально размеру такого уменьшения цены контракта ([ч. 1.4 ст. 95](#) Закона N 44-ФЗ).

В случае изменения срока исполнения контракта требуется изменить срок возврата заказчиком поставщику денежных средств ([ч. 1.5 ст. 95](#) Закона N 44-ФЗ). Это тоже у нас предусмотрено в законодательстве.

Интересным представляется вопрос возможности снижения размера обеспечения исполнения контракта до размеров, которые предусмотрены [ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ ([п. 3 ч. 6 ст. 96](#), [ч. 6.1 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ) в случае изменений в государственном контракте в части включения условий о казначейском сопровождении, которые изначально, когда контракт заключался, в контракте отсутствовали.

Обратите внимание, что, когда у нас есть казначейское сопровождение, у нас есть право заказчика не устанавливать обеспечение исполнения контракта вовсе, либо, если он устанавливает обеспечение исполнения контракта, ограничить его размер 10%. Причем в Законе N 44-ФЗ определены перечень случаев и порядок, при котором допускается уменьшение обеспечения исполнения контракта ([ч. 7.1-7.3 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ). И данный случай в нем не указан. Именно в связи с этим Минфин разъяснил в [Письме](#) Минфина России от 12.07.2022 N 09-02-10/66878 этот вопрос и пояснил, что в том числе можно уменьшать размер обеспечения исполнения контракта в связи с тем, что в контракт было включено казначейское сопровождение.

Также следует обратить внимание на заключение дополнительных соглашений. Эти дополнительные соглашения заключаются только после того, как внесено дополнительное обеспечение исполнения контракта, если, например, цена выросла ([ч. 1.3 ст. 95](#) Закона N 44-ФЗ). Причем данный момент оговаривается не только непосредственно в Законе N 44-ФЗ, в законодательном акте, но и в региональных нормативно-правовых актах. В качестве примера могу привести [п. 6](#) Постановления Правительства Москвы от 09.03.2022 N 345-ПП «Об отдельных особенностях изменения существенных условий контрактов на закупку товаров, работ, услуг для государственных нужд», в котором четко указано, что заключение дополнительного соглашения осуществляется заказчиком только после того, как поставщик предоставил обеспечение исполнения контракта.

И, кроме того, это изменение мы можем сделать только в пределах лимитов бюджетных обязательств либо в пределах объема планов финансово-хозяйственной деятельности ([ч. 1.6 ст. 95](#) Закона N 44-ФЗ).

Новые правила авансирования ТРУ

Следующий вопрос, который мы с вами обсудим, – авансирование. Авансирование по новым правилам, которые у нас появились в связи с принятием [Постановления](#) Правительства РФ от 29.03.2022 N 505 «О приостановлении действия отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации и установлении размеров авансовых платежей при заключении государственных (муниципальных) контрактов в 2022 году» (далее – Постановление N 505).

С 30 марта 2022 года введен временный порядок увеличенного авансирования контракта для получателей средств федерального бюджета по контрактам, которые заключаются в 2022 году. Существуют два основных порядка. Первый – если контракт подлежит казначейскому сопровождению, то аванс устанавливается от 50% до 90% от суммы контракта, но не более доведенных лимитов бюджетных обязательств ([абз. 2 п. 2](#) Постановления N 505). Если контракт у нас не подлежит казначейскому сопровождению, то авансовые платежи предусматриваются в размере до 50% цены контракта, но, опять-таки, не более доведенных лимитов бюджетных обязательств ([абз. 3 п. 2](#) Постановления N 505). Это касается именно получателей средств федерального бюджета, то есть федеральные заказчики получили такую возможность.

Но при этом [п. 5](#) Постановления N 505 указывает высшим исполнительным органом государственной власти субъектов Российской Федерации, местным администрациям на возможность принять меры, которые обеспечивают включение в заключаемые ранее

контракты условий об авансовых платежах соответствующих размеров. Тоже, пожалуйста, обратите на это внимание. И посмотрите, приняты ли такие соответствующие нормативно-правовые акты в вашем регионе. Если приняты, то вы обязаны регламентировать свою деятельность именно этими нормативно-правовыми актами и устанавливать авансы в рамках вот этих пределов, обозначенных Постановлением N 505.

Достаточно частым в последнее время является вопрос, обязательно ли устанавливать авансирование, если контракт не подлежит казначейскому сопровождению. Для этого еще раз обратимся к Постановлению N 505 и посмотрим, что здесь есть предел: от нуля до 50% должен составлять аванс от начальной максимальной цены контракта. Соответственно, если ноль, то мы можем логически предположить, что это может быть и обеспечение исполнения контракта – ноль. То есть его фактически может не быть. Поэтому заказчик вправе аванс не устанавливать, если у нас контракт не подлежит казначейскому сопровождению. Но если же контракт у нас с казначейским сопровождением, то здесь уже пределы другие – от 50% до 90% от начальной максимальной цены контракта. И получается, что право не устанавливать аванс у заказчика уже отсутствует. Тоже, пожалуйста, обратите на это внимание.

Заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в случае, если контрактом предусмотрена выплата аванса и при этом расчеты в части аванса не подлежат казначейскому сопровождению ([ч. 64.1 ст. 112 Закона N 44-ФЗ](#)).

Также важным моментом, о котором часто забывают заказчики, является то, что аванс необходимо устанавливать относительно каждого этапа ([п. 1 ч. 13 ст. 34 Закона N 44-ФЗ](#)). То есть если у вас, например, контракт разбит на этапы, то есть предусмотрены этапы исполнения, то выплата аванса в этом случае должна происходить пропорционально по каждому этапу. Возможность установления различного размера авансов в процентном выражении для каждого этапа исполнения контракта законом не предусмотрена. То есть должно быть все проставлено пропорционально. Об этом говорит [Письмо Минфина России от 15.07.2022 N 24-06-07/68449](#), можете обратить на него внимание, посмотреть. Ответственность за данное нарушение предусмотрена [ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ](#).

Хочу привести вам еще один дополнительный пример, с которым часто сталкиваются заказчики в своей практической деятельности. Например, у вас был контракт, в котором предусмотрено обеспечение исполнения контракта 30%. В процессе

аукциона цена контракта упала значительно, то есть произошел демпинг, цена контракта упала более чем на 25%. Но при этом контракт у нас подлежал казначейскому сопровождению, следовательно, аванс мы должны с вами установить от 50% до 90% в соответствии с Постановлением N 505. Что же в этой ситуации делать? С одной стороны, мы аванс обязаны установить, с другой стороны – демпинг предписывает нам отсутствие аванса. Как в этой ситуации поступать?

Между обязанностью установить в проекте контракта аванс в размере 50% при условии казначейского сопровождения и запретом на его выплату в случае заключения контракта с участником, который снизился во время аукциона на размер 25% от начальной максимальной цены контракта, противоречия как такового нет. Мы должны с вами предусмотреть такую возможность и в контракте ее указать. Нормы [ч. 13 ст. 37](#) Закона N 44-ФЗ обязывают заказчика установить в контракте своего рода отлагательные условия. То есть аванс будет выплачен, но будет выплачен только в том случае, если участник не допустил демпинга. И здесь самое важное – обратить внимание, что в контракте должно быть это отлагательное условие. Потому что контрольные органы привлекают к ответственности в случае невключения в проект контракта данного условия. В качестве примера посмотрите, пожалуйста, соответствующее решение на уровне ФАС России ([Решение](#) ФАС России от 11.10.2022 по делу N 28/06/105-3126/2022), либо региональные решения, то есть решения управлений ФАС в регионах ([Решение](#) Нижегородского УФАС России от 14.02.2022 по делу N 052/06/105-306/2022, [Решение](#) Краснодарского УФАС России от 05.09.2022 N ВП-353/2022 по делу N 023/06/99-4033/2022).

Мы с вами обсудили основные моменты касательно оплаты по контрактам, обеспечения исполнения контракта и новый порядок авансирования, который у нас появился только в этом 2022 году. Важно, чтобы вы понимали, что все эти требования обязательны к выполнению, и в случае, если вы нарушаете сроки оплаты по контрактам, либо не устанавливаете аванс, либо у вас есть нарушения по указанию в контрактах определенных условий, то это может закончиться штрафными санкциями и предписаниями от контролеров.

Спасибо за внимание!