

Банковский и (или) рабочий день как нарушение закона о контрактной системе



Олег Толстобоков, канд. техн. наук, доцент кафедры государственных и корпоративных закупок ГОУ «ИРДПО», эксперт по антикоррупционной экспертизе НПА РФ, аккредитованный при Минюсте России

Напомним, в соответствии с ч. 27 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)). В соответствии со статьей 190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Соответственно, у заказчика возникает обязанность вернуть денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта по истечении срока, указанного в контракте.

При этом, отсутствие в проекте контракта сроков возврата поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств нарушает ч. 27 ст. 34 Закона № 44-ФЗ и приводит к назначению виновным должностным лицам заказчика штрафа в размере 3 000 рублей, в силу положений ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ. Так, ФАС России, проанализировав следующие условия проекта контракта: «...принять к сведению, что исполнитель внес обеспечение исполнения контракта на сумму _____ рублей, что составляет 10 % от цены контракта, в форме _____ (указывается форма, в которой предоставляется обес-

В силу положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ о контрактной системе (далее – Закон № 44-ФЗ) в ряде случаев заказчику необходимо самостоятельно устанавливать сроки. Вместе с тем, контрольный орган – ФАС России – неоднозначно относится к понятиям «банковский», «рабочий» день в практике осуществления закупок. В нашей статье, на примере установления сроков возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, дадим практические рекомендации заказчикам для исключения споров с контрольными органами.

печение исполнения обязательств, установленных контрактом). В случае продления срока оказания услуг или увеличения объемов оказываемых услуг по настоящему контракту, исполнитель обязуется переоформить (соответствующую безотзывную банковскую гарантию) или (передать заказчику дополнительные денежные средства в обеспечение исполнения настоящего контракта, в том числе в форме вклада (депозита)...» пришла к выводу, что заказчик неправомерно не установил сроки возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (см. решение ФАС России по делу от 17.12.2015 № К-1777-1/15).

В большинстве случаев, заказчики самостоятельно устанавливают сроки возврата денежных средств. ФАС России в решении по делу от 30.07.2018 № 18/44/105/873 отметила, что заказчик правомерно с учетом положений законодательства о градостроительной деятельности считает завершенным (выполненным) с момента получения акта о вводе объекта в эксплуатацию, установил срок возврата денежных средств в течение 15 рабочих дней с даты получения вышеуказанного акта.

Автор статьи обращает внимание, что в ряде случаев в исчислении сроков возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, заказчики указывают не рабочие, а банковские дни, что вызывает со стороны ФАС России неоднозначную и противоречивую практику контроля.

Например, в проекте контракта было установлено условие о возврате денежных средств исполнителю заказчиком после надлежащего исполнения всех своих обязательств в течение 10 банковских дней со дня получения соответствующего письменного требования. Центральный аппарат ФАС России в решении по делу от 04.07.2018 № 18/44/105/781 указала, что понятие «банковский день» не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Таким образом, заказчиком не установлен надлежащим образом срок возврата денежных средств.

Вместе с тем, Омский УФАС России не согласился с выводом прокуратуры о том, что понятие «банковский» день не содержится в законодательстве

Российской Федерации и обуславливает назначение соответствующего административного штрафа. Так, на основании ч. 1 ст. 2 Закона № 44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с заключением и исполнением контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

В силу п. 2 ст. 314 ГК РФ в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условия, позволяющие определить этот срок, а равно и в случаях, когда срок исполнения обязательства определен моментом востребования, обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не предусмотрена законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства. При непредъявлении кредитором в разумный срок требования об исполнении такого обязательства, должник вправе потребовать от кредитора принять исполнение, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не явствует из обычаев либо существа обязательства. При этом понятие «банковский день» не противоречит правилам обычая и фактически совпадает с понятием «рабочий день» (см. постановление о прекращении административного производства Омского УФАС России от 11.04.2018 № 03-10.2/59-2018/7.30).

Следует помнить, что понятия «банковский» и «рабочий» дни не являются тождественными (одинаковыми).

Согласно ч. 6 ст. 6.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) срок, определенный днями, исчисляется в рабочих днях, если срок не установлен в календарных днях. При этом рабочим днем считается день, который не признается в соответствии с за-

конодательством Российской Федерации выходным и (или) нерабочим праздничным днем.

В соответствии с п. 1.3 Положения о Плате счетов бухгалтерского учета для кредитных организаций и порядке его применения (утв. Банком России 27.02.2017 № 579-П) кредитная организация самостоятельно определяет продолжительность операционного дня, представляющего собой операционно-учетный цикл за соответствующую календарную дату, в течение которого все совершенные операции оформляются и отражаются в бухгалтерском учете по балансовым и внебалансовым счетам с составлением ежедневного баланса.

Операционный день включает в себя операционное время, в течение которого совершаются банковские операции и другие сделки, а также период документооборота и обработки учетной информации, обеспечивающий оформление и отражение в бухгалтерском учете операций, совершенных в течение операционного времени, календарной датой соответствующего операционного дня, и составление ежедневного баланса в сроки, установленные пунктом 2.2 данной части.

Согласно абз. 2 ч. 1 ст. 194 ГК РФ если действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Таким образом, не следует указывать вместо рабочих банковские дни, в случаях прямого указания Закона № 44-ФЗ. Ярким примером является реализация ч. 13.1 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в части срока оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги не более 30 дней с даты подписания заказчиком документа о приемке. Постановлением о назначении административного наказания Мордовского УФАС России от 17.08.2018 № 504, руководителю заказчика был назначен штраф в размере 3 000 рублей за установление срока оплаты услуг по контролю за состоянием и техническому обслуживанию средств пожарной сигнализации в течение 30 банковских дней со дня подписания приемочных документов. ■