



Олег Толстобок, 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 дополнительными требованиями к банковской гарантии, используемой для целей Закона о КС, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 N 1005, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. Согласно пункту 11 Порядка формирования информации и документов для ведения реестра банковских гарантий, утвержденного приказом Минфина России от 18.12.2013 N 126н (далее – Порядок), копия банковской гарантии включается в реестр банковских гарантий в виде документа в соответствии с пунктом 6 настоящего Порядка.

При этом, пунктом 6 Порядка установлено, что документы, включаемые в реестр банковских гарантий, формируются в виде электронной копии бумажного документа, созданной посредством его сканирования, и (или) в форме электронного документа. Электронный документ и электронные копии бумажных документов должны иметь распространяемые открытые форматы и не должны быть зашифрованы или защищены средствами, не позволяющими осуществить ознакомление с их содержимым без дополнительных программных или технологических средств.

Таким образом, нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок предусмотрена возможность оформления, размещения в соответствующем реестре банковской гарантии в форме электронного документа.

Оригинал банковской гарантии в электронных закупках

Известно, что при проведении электронных способов закупок предусматривается исключительно электронный документооборот с участием операторов электронных площадок. Однако, текущей практикой контроля доказывается необходимость исключительно «бумажного» сопровождения закупок. Автор статьи анализирует неоднозначную практику применения оригинала банковской гарантии в электронном аукционе.

Согласно абзацу первому дополнительных требований к банковской гарантии, используемой для целей Закона № 44-ФЗ, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08 ноября 2013 г. № 1005 «банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка». Таким образом, закон указывает на различные способы оформления банковской гарантии, при этом, согласно положениям ГК РФ, в Законе № 44-ФЗ, в иных нормативных актах отсутствует требование о том, что банковская гарантия должна быть предоставлена Заказчику именно в оригинале. Банковская гарантия направляется участнику закупки в электронной копии и только затем, по экспресс почте, поступает на бумажном носителе. Таким образом, совершенно правомерными действиями являются предоставление банковской гарантии в виде заверенной копии, при условии соблюдения всех иных требований, связанных с оформлением банковской гарантии, в частности, Заказчик обязан проверить внесение выданной победителю закупки банковской гарантии в реестр банковских гарантий, что позволило бы в полном объеме устранить сомнения Заказчика в действительности предоставленного в его адрес документа.

Из определения Верховного суда Российской Федерации от 21.11.2016 № 305-ЭС16-9281, оригинал банковской гарантии не является обязательным документом, который должен быть представлен одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Таким образом, вышеуказанное обусловило у ряда заказчиков при заключении контрактов по результатам электронных аукционов наличие исключительно сканированного образа бумажного формата банковской гарантии.

Вместе с тем, практикой внутреннего финансового контроля, проводимого в соответствии с ч. 8 ст. 99 № 44-ФЗ, часто выявляется нарушение правил бухгалтерского учета. Следует учесть, что обязательные общие требования к учету организациями государственного сектора нефинансовых, финансовых активов, обязательств, операций, их изменяющих, и полученных по указанным операциям финансовых результатов (доходов и расходов) на соответствующих счетах Единого плана счетов, опре-

делены Инструкцией по применению Единого плана счетов бухгалтерского учета для органов государственной власти (государственных органов), органов местного самоуправления, органов управления государственными внебюджетными фондами, государственных академий наук, государственных (муниципальных) учреждений, утверженной Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 01.12.2010 N 157н (далее – Инструкция 157н).

Так, в нарушение п.21 Инструкции о порядке составления, представления годовой, квартальной бухгалтерской отчетности государственных (муниципальных) бюджетных и автономных учреждений, утвержденной Приказом Минфина РФ от 25.03.2011 № 33н, п.351 Инструкции по применению Единого плана счетов бухгалтерского учета для органов государственной власти (государственных органов), органов местного самоуправления, органов управления государственными внебюджетными фондами, государственных академий наук, государственных (муниципальных) учреждений, утвержденной Приказом Минфина России от 01.12.2010 № 157н, в справке о наличии имущества и обязательств на забалансовых счетах (форма 0503730 с.8) годового отчета Учреждения за 2016 год по строке 103 забалансового счета 10. «Обеспечение исполнения обязательств», Учреждением не отражены в учете на забалансовом счете 10 «Обеспечение исполнения обязательств» банковские гарантии за 2016 год на общую сумму 867,276 тыс. руб. (см. акт плановой выездной проверки «Саратовская городская детская больница №7» от 11.04.2017).

Таким образом, принимая во внимание, что в соответствии со ст. 5 № 44-ФЗ между участниками закупок и заказчиками обмен электронными документами осуществляется через электронные площадки, не следует забывать, что Банковские гарантии, предоставленные в обеспечение участия в конкурсе (закрытом аукционе), а также в обеспечение исполнения контракта в соответствии с пунктом 351 Инструкции 157н подлежат учету на забалансовом счете 10 "Обеспечение исполнения обязательств". Обеспечение обязательства в виде банковской гарантии отражается на забалансовом счете 10 "Обеспечение исполнения обязательств" датой предоставления банковской гарантии. Выбытие банковской гарантии с учета на забалансовом счете 10 "Обеспечение исполнения обязательств" (отражение

по счету со знаком "минус") отражается датой прекращения обязательства, в обеспечение которого выдана банковская гарантия (датой исполнения контрагентом обязательств, обеспеченных гарантией или датой исполнения гарантом требований бенефициара об уплате денежной суммы в связи с нарушением принципом обязательства, в обеспечение которого была выдана гарантия).

Для практической реализации положений электронного документооборота, закрепленного в Законе о КС и порядка организации бухгалтерского учета, утвержденного Приказами Министерства финансов Российской Федерации, заказчику целесообразно предусматривать в контрактах условие о предоставлении оригинала банковской гарантии, в случае проведения электронных форм закупок. Указанная рекомендация подтверждается практикой контроля ФАС России. Так, довод жалобы о неправомерности требований проекта контракта о предоставлении подлинника обеспечения исполнения контракта Заказчику в 10-дневный срок с момента заключения контракта не нашел подтверждения.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе. Пунктом 2.3 проекта контракта Конкурсной документации, в том числе установлено: «Способ обеспечения исполнения Контракта определяется Подрядчиком самостоятельно. В случае предоставления в качестве обеспечения исполнения Контракта банковской гарантии банковская гарантия должна соответствовать условиям, установленным ст. 45 Закона № 44-ФЗ. Подлинник соответствующего документа Подрядчик обязан представить Заказчику в 10-дневный срок с момента заключения Контракта».

В письменных возражениях Заказчик пояснил, что проектом контракта закреплено обязательство подрядчика, при этом норм, ограничивающих это право, Законом о контрактной системе не предусмотрено.

Кроме того, обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии предоставляется победителем на этапе заключения контракта, в связи с чем вышеуказанный пункт исполняется победителем в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (см. Решение по делу № К 1499/17 от 02.11.2017).