

**О.Н. Толстобоков,**

кандидат

технических наук, доцент  
кафедры государственных  
и корпоративных закупок  
ГОУ «ИРДПО», эксперт по  
антикоррупционной  
экспертизе НПА РФ,  
аккредитованный  
при Минюсте России

# ОРИГИНАЛ БАНКОВСКОЙ ГАРАНТИИ В ЭЛЕКТРОННЫХ ЗАКУПКАХ

*Отличительной особенностью электронных закупок по Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ о контрактной системе (далее — Закон № 44-ФЗ) является осуществление электронного документооборота через операторов электронных площадок. Вместе с тем исключение бумажного обмена информацией, дублирующего электронный, не представляется возможным в силу отсутствия единого подхода к решению этого вопроса, как в законодательстве о контрактной системе, так и в правилах ведения бухгалтерского учета. В нашей статье на примере электронного образа и оригинала банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, проанализируем неоднозначную практику требований Закона № 44-ФЗ и Инструкцией по применению Единого плана счетов, утвержденной приказом Минфина России от 01.12.2010 № 157н (далее — Инструкция № 157н), а также дадим практические рекомендации заказчикам для исключения споров с контрольными органами.*

Нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок предусмотрена возможность оформления и размещения в соответствующем реестре банковской гарантии в форме электронного документа.

Напомним, что согласно ч. 1 ст. 5 Закона № 44-ФЗ между участниками контрактной системы в сфере закупок допускается обмен электронными документами с использованием электронной площадки. Так, в силу положений ч. 6 ст. 83.2 Закона № 44-ФЗ победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, подписанные усиленной электронной подписью указанного лица. В соответствии с дополнительными требованиями к банковской гарантии, используемой для целей указанного закона, утвержденными постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 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 № 126н (далее — Порядок № 126н), копия банковской гарантии включается в реестр банковских гарантий в виде документа

в соответствии с пунктом 6 указанного Порядка. Этой же нормой 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 распространенные 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 и размещения в соответствующем реестре банковской гарантии в форме электронного документа.

Следует учесть, что Закон № 44-ФЗ указывает на различные способы оформления банковской гарантии, при этом, согласно положениям Гражданского кодекса РФ, в указанном законе, иных нормативных актах отсутствует требование о том, что банковская гарантия должна быть предоставлена заказчику именно в оригинале. Она направляется участником закупки в электронной копии с использованием функционала электронной площадки. Кроме того, из определения Верховного Суда РФ от 21.11.2016 № 305-ЭС16-9281 следует, что оригинал банковской гарантии не является обязательным документом, который должен быть представлен одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Таким образом, наличие в практике заключения контрактов по результатам электронных закупок исключительно сканированного экземпляра образа бумажного формата банковской гарантии, направленного победителем закупки перед заключением контракта в форме электронного документа с использованием функционала электронной площадки, не является нарушением Закона № 44-ФЗ.

Вместе с тем практикой внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля, проводимого в соответствии с ч. 8 ст. 99 Закона № 44-ФЗ, часто выявляется нарушение правил бухгалтерского учета, связанного с обеспечением исполнения контракта в форме банковской гарантии.

Заказчикам 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 определены Инструкцией № 157н.

Банковские гарантии, предоставляемые в качестве обеспечения исполнения контракта, в соответствии с пунктом 351 Инструкции № 157н подлежат учету на забалансовом счете 10 «Обеспечение исполнения обязательств» и отражаются на нем 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 гарантия (датой исполнения контрагентом обязательств, обеспеченных гарантией или датой исполнения гарантом требований бенефициара об уплате денежной суммы в связи с нарушением принципалом обязательства, в обеспечение которого она была выдана). Указанная позиция отражена в письме Минфина России от 27.06.2014 № 02-07-07/31342.

К сожалению, нередкими являются акты проверок, свидетельствующие о нарушениях, связанных с учетом банковских гарантий.

Например, в акте плановой выездной проверки «Саратовская городская детская больница № 7» б/н от 11.04.2017, проведенной по ч. 8 ст. 99 Закона № 44-ФЗ, указано, что в нарушение п. 21 Инструкции о порядке составления, представления годовой, квартальной бухгалтерской отчетности государственных (муниципальных) бюджетных и автономных учреждений, утвержденной приказом Минфина России от 25.03.2011 № 33н, п. 351 Инструкции № 157н в справке о наличии имущества и обязательств на забалансовых счетах (ф. 0503730, с. 8) годового отчета Учреждения за 2016 год по строке 103 забалансового счета 10 «Обеспечение исполнения обязательств» Учреждением не были отражены в учете на забалансовом счете 10 «Обеспечение исполнения обязательств» банковские гарантии на общую сумму 867 276 тыс. руб.

Автор статьи обращает внимание, что за грубое нарушение правил ведения бухгалтерского учета предусмотрена административная ответственность для должностного лица по статье 15.11 КоАП РФ в размере от 5 000 до 10 000 руб.

Для практической реализации положений электронного документооборота, закрепленного в Законе № 44-ФЗ, и порядка организации бухгалтерского учета, утвержденного приказами Минфина России от 01.12.2010 № 157н и от 25.03.2011 № 33н, заказчику целесообразно предусматривать в контрактах условие о предоставлении оригинала банковской гарантии в случае проведения электронных форм закупок. Рассмотрим указанную рекомендацию на примере решения ФАС России по делу от **02.11.2017 № К-1499/17**.

Довод в жалобе 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 ч. 4 ст. 96 Закона № 44-ФЗ контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения его исполнения. Так, пунктом 2.3 проекта контракта, проверенного ФАС России, было установлено:

«Способ обеспечения исполнения Контракта определяется Подрядчиком самостоятельно. В случае предоставления в качестве обеспечения исполнения Контракта банковской гарантии она 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, направленных в ФАС России, Заказчик пояснил, что проектом контракта закреплено обязательство подрядчика, при этом норм, ограничивающих это право заказчика требовать оригинал банковской гарантии при исполнении контракта, Законом № 44-ФЗ 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 № 44-ФЗ.

Таким образом, совершенно правомерным действием является предоставление банковской гарантии в виде заверенной копии, при условии соблюдения всех иных требований, связанных с оформлением банковской гарантии в электронных закупках.