Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

Бесплатно подписаться на обзоры на сайте КонсультантПлюс

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ГАРАНТИЙНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ГОСКОНТРАКТУ:

ПОЛЕЗНЫЕ ВЫВОДЫ ИЗ ПРАКТИКИ КОНТРОЛЕРОВ

Исключительные права на представленный материал принадлежат АО "Консультант Плюс".

Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 31.01.2020.

[Законом](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94B5A073269FFD98DB3844F2193BE55741C865C2FA28B3EEF9E54469241956C15B25B0CCa0f1M) N 44-ФЗ урегулированы не все вопросы обеспечения гарантийных обязательств. Расскажем, опираясь на практику антимонопольных органов, когда нужно требовать обеспечение гарантийных обязательств и какие моменты важно учесть в проекте контракта.

В каких случаях надо требовать обеспечение гарантийных обязательств

Если в документации заказчик установил требования к гарантийным обязательствам, он [должен запросить](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94B5A073269FFD98DB3844F2193BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486826025D911463E5C30302309F4E95E1CF03a0f8M) их обеспечение. Это подтверждает практика контрольных органов, например [Марийского](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9ED83940F21C3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240754CC4E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M), [Санкт-Петербургского](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9ED73344F8183BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240751C04E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M), [Чувашского](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9DDE3B47FE1E3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B24075FC54E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M), [Московского](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9DDE3E40FA1F3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240752C74E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) УФАС. К аналогичному [выводу](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DB3346F2183BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240752C24E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) пришла ФАС.

Требования к гарантийным обязательствам [нужно предусмотреть](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94B5A073269FFD98DB3844F2193BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486924015D911463E5C30302309F4E95E1CF03a0f8M) при закупке машин и оборудования. В остальных случаях это право заказчика. Если он не установил требования к гарантийным обязательствам, их обеспечение также не нужно требовать. Так решили [Тюменское](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9ED63845F91D3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240754C34E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M), [Курское](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9ED93240FF183BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240751C74E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M), [Московское](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9ED73245FB193BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240750C24E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M), [Санкт-Петербургское](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9DDF3241F9183BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240754C54E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) УФАС.

Порядок и срок внесения обеспечения гарантийных обязательств

В проекте контракта [нужно установить](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94B5A073269FFD98DB3844F2193BE55741C865C2FA28B3FCF9BD48682C005D911463E5C30302309F4E95E1CF03a0f8M) порядок и срок предоставления обеспечения гарантийных обязательств, если оно предусмотрено закупкой. Отсутствие хотя бы одного из этих условий контрольные органы посчитают нарушением.

Так, Мордовское УФАС [наказало](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9DDF3B4EFA1A3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240753C64E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) заказчика за то, что в проекте контракта он не указал срок предоставления обеспечения гарантийных обязательств, хотя установил порядок его предоставления. Аналогичное [решение](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DA3B45F21F3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240750C14E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) приняла ФАС.

Обратите внимание, что проверяющие посчитали недостаточной общую фразу: "Обеспечение гарантийных обязательств предоставляется Подрядчиком до подписания Заказчиком акта приемки законченного (завершенного) строительством объекта". Установите конкретный срок, чтобы соблюсти требования Закона N 44-ФЗ.

В другом случае контрольный орган [признал нарушением](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9ED63841F9113BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240755C24E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) отсутствие условий о порядке и сроке предоставления такого обеспечения в проекте контракта.

Срок действия банковской гарантии, предоставленной в обеспечение гарантийных обязательств

По [мнению](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A8B4614EA5FBC5D23B4FF31934BA00439930CCFF20E3B4E9F30D66250756C5442FBB9A50467B92488BFDCF05163324A1a7f8M) Минфина, определять этот срок нужно по правилам, предусмотренным для срока действия обеспечения исполнения контракта. Он должен превышать срок исполнения гарантийных обязательств не менее чем на один месяц. Соответствующее [решение](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DB3345FD113BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240753C74E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) приняла и ФАС.

Отметим, Камчатское УФАС [приравняло](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9A077269FFD9DDF3940FC1A3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240654C34E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) понятия "срок исполнения обязательств" к понятию "срок действия контракта". Тем не менее рекомендуем устанавливать требования к сроку действия обеспечения гарантийных обязательств на основании гарантийного срока, так как он [не всегда совпадает](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DB3345FD113BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240753C44E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) со сроком действия контракта.

Срок возврата денежного обеспечения гарантийных обязательств

По аналогии с [правилами](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94B5A073269FFD98DB3844F2193BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486925075D911463E5C30302309F4E95E1CF03a0f8M), предусмотренными для обеспечения исполнения контракта, заказчик должен вернуть денежные средства, предоставленные в качестве обеспечения гарантийных обязательств, в течение 30 дней с даты их исполнения (15 дней, если закупка проводилась только у СМП). Такого [мнения](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A8B4614EA5FBC5D23B4FF31934BA00439930CCFF20E3B4E9F30D66250756C54727BB9A50467B92488BFDCF05163324A1a7f8M) придерживается Минфин. Эту позицию подтверждает [практика](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DA3B45F3113BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240752C14E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) ФАС.

Отметим, ФАС [признала неправомерными](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DA3B45F21F3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B24075EC54E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) действия заказчика, который установил в проекте контракта срок в 30 банковских дней, так как он не соответствует [Закону](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94B5A073269FFD98DB3844F2193BE55741C865C2FA28B3EEF9E54469241956C15B25B0CCa0f1M) N 44-ФЗ.

Можно ли уменьшить размер обеспечения гарантийных обязательств

По [мнению](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A8B4614EA5FBC5D23B4FF31934BA00439930CCFF20E3B4E9F30D66250756C54725BB9A50467B92488BFDCF05163324A1a7f8M) Минфина, размер обеспечения гарантийных обязательств нельзя уменьшить в связи с частичным исполнением контракта. К аналогичному [выводу](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94ABA6774ECAAE96DA3A45F21F3BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240750C54E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M) пришла ФАС, посчитав необоснованной жалобу на отсутствие такого положения в проекте контракта.

Рекомендуем: [*Как установить обеспечение гарантийных обязательств в проекте госконтракта*](consultantplus://offline/ref=44B0BA2C05C588554F94A9AA6652CAAE96DC3841FB193BE55741C865C2FA28B3FCF9BD486B240751C04E73E18A540F2C9F548BE7D1030833a2f4M)