ВАШ КОНСУЛЬТАНТ
420021, г. Казань,
ул. Татарстан, д. 22/41, 8 этаж
Телефон: 8(800)700-52-23, 8(843)515-20-20
Email: cons@vkons.ru Сайт: www.vkons.ru

Списание неустоек по Закону №44-ФЗ: новые основания в 2022 году

В 2022 году Правительство изменило Правила списания неустоек за неисполнение или ненадлежащее исполнение контрактов по Закону №44-ФЗ. Так, с 12 марта в обязанность заказчиков входит списание неустойки при ненадлежащем исполнении или неисполнении госконтракта в соответствии с нормами, указанными в Постановлении Правительством России №783.

Списание начисленных, но не уплаченных неустоек проводится в полном объеме. Также с этого времени для того, чтобы списать неустойку, не важен год, в котором случилось ненадлежащее исполнение либо неисполнение обязательств по госконтракту.

Сложилась ситуация, когда у исполнителей по госконтрактам, в том числе предприятий ОПК, образовалась просрочка – обязательства не исполнены по причинам, не зависящим от организаций. Это могут быть в том числе последствия введенных политических и экономических ограничений в отношении российских юрлиц.

Предоставление отсрочки и снятие штрафов и пеней позволит не допустить массовых банкротных дел, а для организаций ОПК исключит угрозу невыполнения гособоронзаказа. Как правильно списать начисленную неустойку по Закону №44-ФЗ в соответствии с требованиями законодательства, расскажет наш материал.

Бонус! Образцы и формы документов, необходимых для списания.

Содержание материала:

1. Основания для списания неустойки
2. Порядок списания неустойки по Закону №44-ФЗ

Основания для списания неустойки

В связи с рядом кризисных явлений, с которыми наша страна столкнулась в последние несколько лет, вопрос ответственности за неисполнение, неполное исполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контрактам стал достаточно актуальным, поэтому в данном материале мы предлагаем рассмотреть некоторые новации, а также вспомнить отдельные, действующие в сфере регулирования вопроса списания неустоек по контрактам, заключенным по Закону № 44-ФЗ, положения.

Правило, предусматривающее, что начисленные поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанные заказчиком суммы неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением в 2015, 2016, 2020 и 2021 годах обязательств, предусмотренных контрактом, подлежат списанию, закреплено ч. 42.1 ст. 112 Закона № 44-ФЗ, где также указано, что случаи и порядок такого списания устанавливаются Правительством РФ (Постановление Правительства РФ от 04.07.2018 № 783 «О списании начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком сумм неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом» (далее – ПП РФ № 783).

Мы уже неоднократно обращались к данным нормам в те или иные сложные кризисные периоды, а в прошлом году столкнулись с очередной проблемой – существенным удорожанием ценообразующих материалов в строительстве, которая, в силу своей масштабности и последствий, обусловила необходимость принятия целого ряда новых норм, а также корректировки отдельных существующих положений, включая ПП РФ № 783. По всей видимости, по мнению регуляторов, данная проблема остается значимой и в настоящее время. Поэтому вышеназванное постановление в редакции от 24.03.2022 предусматривает в качестве одного из оснований списания неустойки случай, когда в 2021 и теперь уже в 2022 годах обязательства по контракту не были исполнены в полном объеме в связи с существенным увеличением в указанный период цен на строительные ресурсы, повлекшим невозможность его исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

А с 12.03.2022 еще одним из оснований для списания неустойки стал случай, когда

контрактные обязательства не были исполнены в полном объеме по причине возникновения не зависящих от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения без изменения условий в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) с введением иностранными лицами мер ограничительного характера.

Из буквального толкования вышеназванных положений ПП РФ № 783 можно сделать вывод, что в обоих случаях речь идет только о тех контрактах, где наличествует факт частичного исполнения, в частности по причине того, что в тексте используется формулировка «обязательства не были исполнены в полном объеме».

Отдельно следует подчеркнуть, что указанные случаи не освобождают заказчика от обязанности начислить неустойки. Неустойка в любом случае рассчитывается и начисляется, лишь потом рассматривается вопрос и принимается решение: списывать ее или нет. И в случае принятия положительного решения она подлежит списанию в полном объеме.

Одни из самых важных вопросов применения норм о списании неустоек – это вопросы о том, чем и как подтвердить наличие соответствующих для этого оснований?

Так, в случае, связанном с удорожанием строительных материалов, таким подтверждением будет являться факт заключения сторонами контракта соглашения об увеличении цены контракта в соответствии с положениями Постановления Правительства РФ от 09.08.2021 № 1315 (пп. «г» п. 5 Правил списания неустоек (штрафов, пеней), утв. ПП РФ № 783).

А вот с «санкциями» дела обстоят несколько сложнее, поскольку в соответствии с пп. «д» п. 5 Правил списания неустоек (штрафов, пеней), утв. ПП РФ № 783, поставщику (подрядчику, исполнителю) потребуется подготовить и представить заказчику письменное обоснование наступления обстоятельств, повлекших невозможность исполнения контракта именно по причине введения собственно санкций либо ограничительных мер.

При этом какой-либо установленной формы или требований к такому обоснованию законодательство не предъявляет, только делает оговорку на то, что оно должно быть письменным и, при наличии каких-либо документов, сопровождаться ими.

Однозначно ясным является факт: между возможностью надлежащего исполнения контракта и введенными мерами должна быть четкая причинно-следственная связь. Однако в силу отсутствия конкретного, регламентированного перечня возможных доказательств, которые следует приводить в обосновании, он приобретает оценочный характер. Но, разумеется, не любое ненадлежащее исполнение в текущий период автоматически обуславливается введенными санкциями.

Порядок списания неустойки по Закону №44-ФЗ

Поставщикам (подрядчикам, исполнителям) следует учитывать, что введенные антикризисные нормы направлены на поддержку экономики и не являются механизмом, который может использоваться в целях злоупотребления правом, что прямо запрещено ст. 10 ГК РФ. Поэтому исполнителям по контрактам следует действовать добросовестно, а в случае, если в ходе исполнения обязательств возникли (или возникают) проблемы действительно санкционного характера (например, компания, которая производит технику, планируемую к поставке заказчику, прекратила любую деятельность на территории РФ, включая продажи и поставки) – собирать максимально подробный (желательно со ссылками на официальные документы, сведения и прочее) комплект доказательств и документов (при наличии), а также описывать в обосновании все препятствующие надлежащему исполнению причины и приводить соответствующие аргументы для повышения шансов на осуществление списания неустоек, поскольку итоговое решение остается все же за заказчиком.

Заказчикам, в свою очередь, следует действовать разумно и осмотрительно, оценивать потенциальные риски, внимательно рассматривать предоставленную контрагентом информацию и при наличии возможности проверять представленные поставщиками (подрядчиками, исполнителями) факты и документы (при их наличии).

Порядок списания неустоек остается прежним, он регулируется ПП РФ № 783 и включает в себя следующие действия:

1. заказчику необходимо создать комиссию по поступлению и выбытию активов, которая будет принимать решение о списании неустойки. Порядок формирования комиссии, порядок и сроки принятия ею решения – определяются заказчиком исходя из особенностей его структуры и проч.;

2. составить акт сверки расчетов по неустойке. Контрагент заказчика должен подтвердить наличие неуплаченной неустойки, в противном случае списать ее будет нельзя. Доказать данный факт можно актом сверки, актом приемки, письмом поставщика либо иным документом;

3. при наличии оснований и подтверждающих документов заказчик в течение 10 дней после сверки расчетов должен будет собрать комиссию по поступлению и выбытию

активов и при наличии оснований принять решение о списании неустойки;

4. оформить решение приказом или распоряжением, который в соответствии с п. 9 Правил списания неустоек (штрафов, пеней), утв. Постановлением Правительства РФ №783, должен в обязательном порядке содержать:

– наименование, фирменное наименование (при наличии);

- место нахождения (для юридического лица);

- фамилию, имя, отчество (при наличии);

- место жительства (для физического лица);

- ИНН поставщика (подрядчика, исполнителя) или для иностранного лица – аналог ИНН;

- КПП (ИНН физического лица);

– сведения о начисленной и неуплаченной сумме неустоек (штрафов, пеней), включенные в реестр контрактов, заключенных заказчиками;

– обязательные реквизиты первичных учетных документов;

– дату принятия решения о списании начисленной и неуплаченной суммы неустоек (штрафов, пеней);

– подписи членов комиссии;

5. списать неустойку в течение 5 рабочих дней после принятия такого решения;

6. в течение 3 рабочих дней сообщить администратору доходов бюджета о списании неустойки, если заказчик не наделен полномочиями такого администратора;

7. составить уведомление о списании неустойки по форме согласно Приложению к Правилам списания неустоек (штрафов, пеней), утв. ПП РФ № 783, которое формируется заказчиком в соответствии с информацией и документами, включенными в реестр контрактов, заключенных заказчиками;

8. направить уведомление контрагенту в течение 20 дней со дня принятия решения о списании неустойки.

Важно!

Важно помнить, что списание неустоек – обязанность заказчика, но только при условии наличия соответствующих для этого оснований.

Таким образом, списывайте неустойку в следующем порядке (п. 3 Правил списания

неустоек N 783):

1. общая сумма неустоек не превышает 5% от цены контракта - спишите полностью;

2. общая сумма неустоек больше 5%, но не превышает 20% от цены контракта - спишите половину суммы (вторая половина должна быть оплачена);

3. неустойки начислены по контракту, который невозможно исполнить в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, - спишите в полном объеме. Учтите при этом наличие причинно-следственной связи между объектом закупки и его использованием для удовлетворения потребностей, возникших вследствие обстоятельств непреодолимой силы, которыми в том числе является распространения коронавирусной инфекции (Письмо Минфина России от 31.07.2020 N 24-03-08/67294);

4. неустойки, начисленные по контракту, который не исполнен из-за существенного увеличения в 2021 и 2022 гг. цен на строительные ресурсы, - спишите в полном объеме в период с даты заключения контракта до даты, когда поставщик представил предложение об изменении существенных условий контракта;

5. неустойки, начисленные по контракту, который не исполнен в связи с возникновением независящих от поставщика обстоятельств, повлекших невозможность его исполнения в связи с введением санкций и (или) мер ограничительного характера, - спишите полностью.

Дополнительные полезные материалы из СПС «КонсультантПлюс»:

- *Готовое решение: Как списать неустойку по Закону N 44-ФЗ (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Готовое решение: Как рассчитать и взыскать неустойку по Закону N 44-ФЗ (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Вопрос: Списание неустойки в соответствии с ч. 42.1 ст. 112 Закона N 44-ФЗ - это право или обязанность заказчика? Распространяется ли данная норма на контракты, исполненные до дня вступления в силу нормы о списании неустойки? ("Вестник Института госзакупок", 2020, N 7) {КонсультантПлюс}*
- *Вопрос: В каких случаях должна быть списана предусмотренная ч. 42.1 ст. 112 Закона N 44-ФЗ начисленная в 2020 году неустойка? Каков порядок ее списания? ("Вестник Института госзакупок", 2020, N 5) {КонсультантПлюс}*

- *Позиции судов по спорным вопросам. Бюджетные организации: Удержание, снижение и списание неустойки по контракту по Закону N 44-ФЗ (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Обзор: "Перечень антикризисных мер в 2022 г." (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*