



**РАХУНКОВА ПАЛАТА
РЕСПУБЛІКІ КРИМ**

295006, м. Симферополь,
ул. Толстого, 15
☎ 544-112 Fax 544-144
E-mail: 0652544112@mail.ru

**СЧЕТНАЯ ПАЛАТА
РЕСПУБЛИКИ КРЫМ**

295006, г. Симферополь,
ул. Толстого, 15
☎ 544-112 Fax 544-144
E-mail: 0652544112@mail.ru

**КЪЫРЫМ ДЖУМХУРИЕТИ
ЭСАП ПАЛАТАСЫ**

295006, Симферополь шери,
Толстой соьез, 15
☎ 544-112 Fax 544-144
E-mail: 0652544112@mail.ru

«26» мая 2015 года № 211

г. Симферополь

Главным распорядителям средств
бюджета Республики Крым

Уважаемые коллеги!

В рамках постоянного мониторинга бюджетного процесса в соответствии с подп. 11 п. 1 ст. 13 Закона Республики Крым от 20.11.2014 № 9-ЗРК/2014 «О Счетной палате Республики Крым», Счетной палатой Республики Крым проводится анализ практики проведения претензионной и исковой работы, осуществляемой главными распорядителями средств бюджета Республики Крым, а также их подведомственными учреждениями и организациями.

В целях повышения эффективности и результативности использования бюджетных средств, а также недопущения фактов кредитования субъектов за счет средств бюджета Республики Крым, обращаю Ваше внимание на следующее.

Анализ сложившейся практики, находящейся в распоряжении Счетной палаты Республики Крым, вызывает обеспокоенность безответственное отношение некоторых должностных лиц министерств и ведомств к вопросам контроля исполнения существенных условий договорных обязательств.

Отсутствие ведения претензионной работы позволяет недобросовестным поставщикам, подрядчикам, исполнителям работ (услуг) допускать в отдельных случаях неисполнение договорных обязательств, не неся при этом установленной действующим законодательством ответственности. Кроме того, не взыскание сумм неустоек с контрагентов в пользу бюджета расценивается как нанесение ущерба государству.

Начисление неустоек (штрафов, пеней), равно как и ведение претензионной работы, предусмотрено действующим законодательством Российской Федерации, в частности Гражданским Кодексом Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ) и Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон № 44-ФЗ).

МИНИСТЕРСТВО ЭКОНОМИКИ
РЕСПУБЛИКИ КРЫМ
Выходной № 08/4006
26.05.15

Статьей 309 ГК РФ предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. (ст. 310 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 314 ГК РФ если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, оно подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

Частью 1 статьи 329 ГК РФ предусмотрено, что исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Нормами части 1 статьи 330 ГК РФ установлено, что неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Частью 6 статьи 34 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Гражданский кодекс РФ не разделяет четко понятий пени и штрафа, объединяя все это под одно понятие неустойки.

При этом, общепринятое понятие пени - вид неустойки, штрафная санкция за неуплату в срок или несвоевременное выполнение финансовых обязательств, начисляющаяся в процентах от оговоренной в договоре суммы за каждый просроченный день. Тогда как штрафом является четко фиксированная денежная сумма, начисляемая единожды за невыполнение принятых на себя стороной договорных обязательств.

Система контроля за исполнением условий договорных обязательств должна в полной мере обеспечивать возможность оперативного и надлежащего реагирования заказчика на нарушения условий контрактов контрагентами, в том числе, своевременное документирование фактов выявленных нарушений, направление претензий и иное урегулирование спорных ситуаций.

Требование (претензия) предъявляется в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением, а также в случае просрочки исполнения

контрагентом обязательства, предусмотренного контрактом, взысканием неустойки (пеней, штрафов), а также убытков, причиненных заказчику вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения контракта со стороны контрагента.

Право на начисление неустойки возникает у заказчика со дня, следующего за датой, определенной контрактом как срок исполнения обязательств контрагентом (пример: контрактом предусмотрено срок исполнения обязательств исполнителем – в течение 20-ти дней с даты подписания. В таком случае, на 21 день с даты подписания контракта начинается исчисляться срок неисполнения обязательства).

Претензия пишется в произвольной форме с указанием реквизитов заказчика, реквизитов контрагента, в адрес которого направляется претензия, суммы претензионных требований, содержания этих требований и доводов в пользу их удовлетворения, подтвержденных ссылками на документы и нормативные правовые акты, регулирующие возникшие между сторонами отношения, а также положения контракта.

В случае, если претензионные требования подлежат денежной оценке, в претензии указывается требуемая сумма и приводится ее полный и обоснованный расчет.

Требования, заявленные в претензии, должны быть основаны на конкретных обстоятельствах и доказательствах, подтверждающих их, со ссылкой на соответствующие нормативные правовые акты Российской Федерации. При начислении неустойки (пени, штрафов), необходимо сослаться на нормативный правовой акт и/или контракт, положениями которого установлена эта ответственность. Также претензия может содержать и другие сведения, которые, по мнению заказчика, будут способствовать более быстрому и правильному ее рассмотрению, объективному урегулированию спора.

Заявленные требования в обязательном порядке подтверждаются необходимыми документами, которые прилагаются к претензии в подлинном виде или надлежаще заверенных копиях, также допускается приложение выписок из документов. Если какие-то документы у другой стороны имеются, например, контракт (договор), соглашение о цене, их направление не является обязательным.

В претензии рекомендуется устанавливать конкретный срок ее рассмотрения ответчиком (контрагентом), но не более 30 календарных дней со дня ее получения.

В зависимости от оснований установления различают законную и договорную неустойку. Договорную неустойку устанавливают сами стороны. К законной относится неустойка, устанавливаемая законом. Применение законной неустойки не зависит от воли сторон. Законная неустойка подлежит применению в случаях, когда условие о неустойке не включено в договор или размер договорной неустойки меньше размера неустойки, установленной законом. Стороны не могут своим соглашением уменьшить размер законной неустойки, но при отсутствии прямого запрета в законе могут увеличить размер законной неустойки (ст. 332 ГК РФ).

Таким образом, даже в случаях, когда взыскание неустойки за неисполнение, ненадлежащее исполнение договорных обязательств контрагентом не предусмотрено контрактом, эта ответственность установлена законодательством и ее неприменение в отношении недобросовестного исполнителя (поставщика) ставит под сомнение заинтересованность заказчика в достижении результата, на который направлено заключение контракта, и влечет за собой причинение ущерба интересам государства.

Особое внимание следует уделить контрактам, предусматривающим авансирование контрагента на условиях действующего законодательства. В таких случаях непоставка (поставка не в полном объеме) товара, невыполнение, несвоевременное выполнение и выполнение не в полном объеме работ, предусмотренных контрактом, влечет незаконное беспроцентное пользование контрагентом бюджетными денежными средствами.

Использование в своих целях полученного контрагентом аванса при неисполнении им предусмотренных контрактом обязательств ведет к незаконному отвлечению бюджетных средств (их бездействие), последствием чего является неправомерное затягивание наступления ожидаемого результата (контракт не исполняется) и возникает необходимость его расторжения. Также в этом случае можно говорить о неэффективном использовании временного ресурса, учитывая тот факт, что денежные средства, предоставляемые государственным органам, имеют ограниченный срок для их использования – это соответствующий бюджетный год и в случае их неиспользования в установленные действующим законодательством сроки подлежат возврату в бюджет.

В данном случае целесообразно также говорить о возможности применения предусмотренного гражданским законодательством особого вида ответственности - отступного.

По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного. Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами сделки (ст. 409 ГК РФ). Для должника отступное – это своего рода плата за отказ от исполнения обязательства. Отступное для кредитора – компенсация за прекращение обязательства контрагентом. Стороны могут предусмотреть предоставление отступного как в момент заключения договора, так и в ходе его исполнения.

В случае если в досудебном порядке разрешить спорный вопрос по исполнению контрагентом своих обязательств по контракту не представляется возможным, заказчику в целях защиты своих прав и законных интересов необходимо в обязательном порядке обращаться в судебные органы.

Нормами действующего законодательства уплата неустойки является обязанностью должника, но при этом ее начисление установлено как право кредитора. Однако, принятие мер по данному вопросу затрагивает интересы государства как собственника финансовых ресурсов и имущества, а не отдельных должностных лиц министерств и ведомств.

С учетом участвовавших случаев ненадлежащего исполнения, а также неисполнения договорных обязательств контрагентами, Счетная палата Республики Крым настоятельно рекомендует надлежащим образом организовать и вести претензионную и исковую работу в целях сокращения неэффективного пользования бюджетными средствами. В ходе проведения контрольных мероприятий Счетной палатой Республики Крым будет уделяться особое внимание организации претензионной работы, и в случаях выявления отсутствия таковой будет расцениваться как бездействие и фиксироваться в соответствующих актах.

Правильно и своевременно организованная претензионная и исковая работа позволит в последующем значительно сократить срыв исполнения принятых на себя контрагентами договорных обязательств, что благоприятно повлияет на своевременное исполнение заключенных контрактов и, как следствие, приведет к повышению эффективности использования бюджетных средств.

В целях надлежащего и эффективного использования бюджетных средств настоятельно рекомендую включить в план работы и провести занятия по проблематике неисполнения договорных обязательств в структурных подразделениях, отвечающих за договорную работу, и их подведомственных организациях.

Кроме того, для обеспечения всестороннего и полного анализа организации претензионной работы главными распорядителями бюджетных средств, составления сводных показателей проведенных работ и достигнутых результатах по исполнению договорных обязательств контрагентами необходимо до 15 июня 2015 года предоставить в Счетную палату Республики Крым информацию о проделанной работе, а также заполнить форму согласно приложению № 1 «Информация по действующим договорным обязательствам в 2015 отчетном году».

Приложение: на 1 листе.

С уважением,

Председатель Счетной палаты
Республики Крым



А. ЗАИЧЕНКО