



Министерство финансов Забайкальского края

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

Основания и порядок начисления неустойки,
взыскание и списание неустойки



I. Общие положения

Настоящие методические рекомендации разработаны Министерством финансов Забайкальского края в целях оказания методической помощи по вопросам начисления, взыскания и списания неустойки, в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения государственных или муниципальных контрактов.

Настоящие методические рекомендации разработаны для заказчиков, осуществляющих закупки для обеспечения нужд Забайкальского края, нужд муниципальных образований, расположенных на территории Забайкальского края (далее - заказчики) и носят рекомендательный характер.

Используемые в настоящих методических рекомендациях понятия и термины применяются в том же значении, что и в Федеральном законе от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 44-ФЗ).

II. Основание и порядок начисления неустойки по контракту

В соответствии с частью 1 статьи 330 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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.

По способу начисления, то есть расчета суммы, неустойка бывает в виде:

- **пеня** (платежи в определенном размере, которые начисляются периодически). Обычно устанавливаются за длящиеся нарушения, чаще всего расчет идет за каждый день нарушения (например, просрочки исполнения обязательств);

- **штраф** (твердая сумма, которая начисляется однократно, или проценты от какой-то суммы (цены контракта, размера неисполненного обязательства и т.д.)). Устанавливается за разовые нарушения, взыскивается однократно за каждый факт нарушения. От длительности нарушения размер штрафа обычно не зависит (например, за привлечение субподрядчиков вопреки запрету, который был установлен условиями контракта).

Правовая основа для правильного начисления неустойки в виде пеней и штрафов:

- части 4, 5, 6, 7, 8, 9, 9.1, 14, 24 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ;

- часть 1 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ, предусматривает, что любой участник закупки в соответствии с законодательством РФ имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном



главой 6 Федерального закона № 44-ФЗ, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, в том числе размер начисленной неустойки либо ее законность;



Примечание

В суде снизить неустойку возможно, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательств или если нарушение произошло по вине обеих сторон. Суд также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумных мер к их уменьшению (статьи 333, 404 ГК РФ).

По соглашению сторон размер законной неустойки снизить нельзя (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 года № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»).

- постановление Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 года № 1042. Данным постановлением утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (далее - поставщик) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком);

- постановление Правительства Российской Федерации от 4 сентября 2013 года № 775. Данным постановлением установлен размер начальной (максимальной) цены контракта - 100 млн. рублей. При превышении данного размера в контракте должна быть указана обязанность поставщика предоставлять информацию заказчику обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем). При этом общая цена договоров субподряда должна составлять более 10% цены контракта;

- постановление Правительства Российской Федерации от 4 июля 2018 года № 783. Данным постановлением утверждены Правила списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику, но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом;

- статья 424 ГК РФ, которая дает толкование понятия «Цена», что необходимо для понимания ключевых терминов, используемых в указанных выше постановлениях Правительства РФ;

- статья 330 ГК РФ, дающая определение просрочки исполнения обязательств по контракту.



В соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ:

- **ОБЯЗАННОСТЬ!** В контракт включается **обязательное условие** об ответственности **заказчика и поставщика** за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

- **ПРАВО!** В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения **заказчиком** обязательств, предусмотренных контрактом (включая просрочку исполнения заказчиком обязательств), поставщик **вправе** потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

- **ОБЯЗАННОСТЬ!** В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения **поставщиком** обязательств, предусмотренных контрактом (включая просрочку исполнения поставщиком обязательств (в том числе гарантийных)), заказчик **обязан** направить поставщику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

**Начисление неустойки - это обязанность заказчика
ответственность может наступить в рамках
части 7 статьи 7.32 КоАП РФ:**

- для **должностного лица** штраф составит от 5 до 15 процентов стоимости неисполненных обязательств, но *не менее 30 тыс. руб.*, или дисквалификация сроком до двух лет;

- для **юридического лица** - штраф до трехкратного размера стоимости неисполненных обязательств, но *не менее 300 тыс. руб.*

- **пеня** начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере **1/300 действующей на дату уплаты пени** ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта (отдельного этапа исполнения контракта), уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом (этапом) и фактически исполненных поставщиком, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

- **штрафы** начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.



- освобождение от уплаты неустойки (штрафа, пени), возможно в случае, если сторона контракта докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

- Правительство РФ вправе установить случаи и порядок списания начисленных поставщику, но не списанных заказчиком сумм неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом (постановление Правительства Российской Федерации от 4 июля 2018 года № 783).

- **ПРАВО!** В контракт может быть включено условие об удержании суммы неисполненных поставщиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком из суммы, подлежащей оплате поставщику.

Если такого условия не будет в контракте, удержать неустойку из оплаты будет нельзя!

- **ОБЯЗАННОСТЬ!** В случае осуществления закупки с начальной (максимальной) ценой контракта, *свыше 100 млн. рублей*, в контракте должна быть указана обязанность поставщика предоставлять информацию заказчику обо всех соисполнителях, субподрядчиках. При этом общая стоимость договоров субподряда должна составлять более 10% суммы контракта.

Особенности расчета неустойки по контракту:

При расчете неустойки (пени) следует учитывать следующее:

- сумму, от которой рассчитывается неустойка

Примечание

Суммой является: цена контракта, цена этапа или конкретное обязательство. Если контракт заключен по итогам закупки с неопределенным объемом, то расчет неустойки следует осуществлять от максимального значения цены контракта (письмо Минфина РФ от 25 октября 2019 года № 24-03-07/82359).

Если контрактом предусмотрены отдельные этапы исполнения, то пени начисляются по каждому отдельному этапу (часть 7 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ, письмо Минфина РФ от 25 мая 2020 года № 24-03-07/43322).



- исчисление сроков просрочки;

Примечание

Течение сроков просрочки начинается на следующий день после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Правило распространяется и на контракты, где срок исполнения установлен в часах (письмо Минфина РФ от 11 декабря 2014 года № 02-02-04/63862).

При расчете заказчиком размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнением поставщиком обязательства, не учитываются дни, потребовавшиеся заказчику для приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги, оформления результатов такой приемки, если иное не предусмотрено контрактом (письма Минфина РФ от 16 марта 2020 года № 24-03-07/19771, от 13 апреля 2021 года № 02-07-10/27529).

- размер ключевой ставки;

Примечание

Если на дату оплаты изменилась ключевая ставка, следует пересчитать размер неустойки.

- день фактического исполнения;

Примечание

День фактического исполнения нарушенного обязательства включается в период просрочки.

- пени начисляются за каждый календарный день просрочки, в том числе за выходные и праздничные дни (письмо Минфина РФ от 13 апреля 2016 года № 02-04-06/21780);

Примечание

Например, последний день исполнения обязательства выпал на пятницу, пени начисляются с субботы.

- если поставщик доставил товар с просрочкой и передал акт приемки через несколько дней, просрочку необходимо считать до дня, когда подписали акт приемки-передачи товара, если в контракте установили, что датой поставки товара считают дату подписания документа о приемке. Если в контракте указано, что датой поставки считать дату вручения товара заказчику, то пени начисляются до даты поставки товара (часть 7 статьи 94 Федерального закона №44-ФЗ, пункт 1 статьи 458 ГК РФ);

- в случае расторжения контракта в одностороннем порядке пени начисляются до момента его прекращения.



Примеры расчета неустойки (пени):

Формула расчета пеней за нарушение срока (часть 7 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ):



ПРИМЕР 1.

Между заказчиком и поставщиком заключен контракт на поставку товара в срок не позднее 30.08.2024г. Фактически товар был поставлен заказчику 05.09.2024г. Цена контракта составляет 280 000,00 рублей.

Расчет:

1. Для начала рассчитаем срок просрочки.

Первый день просрочки - день, следующий за последним днем поставки согласно контракту - 31.08.2024г.

Последний день просрочки - дата фактической поставки товара заказчику - 05.09.2024г.

Итого количество дней просрочки составляет 6 дней.

2. Уточняем ключевую ставку ЦБ РФ на 05.09.2024г.

По состоянию на указанную дату размер ключевой ставки ЦБ РФ на дату уплаты пени составляет 18%.

3. Рассчитываем размер неустойки (пени).

$2\,800\,000,00 \times 6 \times \frac{1}{300} \times 18\% = 10\,080$ рублей.

Итого размер неустойки (пени) составляет - 10 080 рублей.

ПРИМЕР 2.

Между заказчиком и подрядчиком заключен контракт на выполнение ремонтно-строительных работ в срок не позднее 30.07.2024г. Цена контракта составляет 12 000 000,00 рублей. Подрядчик не успел уложиться в срок, выполнив только часть работы. Сумма фактически исполненных обязательств на 30.07.2024г. составила 8 000 000,00 рублей. Фактический срок выполнения работ по контракту 25.08.2024г.

Расчет:

1. Для начала рассчитаем срок просрочки.

Первый день просрочки - день, следующий за последним днем исполнения согласно контракту - 31.07.2024г.

Последний день просрочки - дата фактического исполнения обязательств - 25.08.2024г.

Итого количество дней просрочки составляет 26 дней.

2. Уточняем ключевую ставку ЦБ РФ на 25.08.2024г.

По состоянию на указанную дату размер ключевой ставки ЦБ РФ на дату уплаты пени составляет 18%.

3. Рассчитываем размер неустойки (пени).

$12\,000\,000,00 - 8\,000\,000,00 \times 26 \times 1/300 \times 18\% = 62\,400$ рублей.

Итого размер неустойки (пени) составляет - 62 400 рублей.

Формула расчета пеней за просрочку предоставления сведений о субподрядчиках (часть 23, 24 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ):



ПРИМЕР 3.

Между заказчиком и подрядчиком заключен контракт на выполнение работ по строительству административного здания. Цена контракта составляет 300 000 000,00 рублей. В целях исполнения обязательств подрядчик заключил два договора субподряда от 20.07.2024г. на следующие суммы: 50 000 000,00; 120 000 000,00 рублей. Общая сумма договоров субподряда составляет 170 000 000,00 рублей. Сведения о субподрядчиках подрядчик подал заказчику лишь 25.08.2024г.

Расчет:

1. Для начала рассчитаем срок просрочки.

Первый день просрочки - день, следующий за последним днем истечения 10 дневного срока, данного подрядчику для уведомления заказчика о заключенном договоре субподряда - 31.07.2024г.

Последний день просрочки - дата фактической уведомления заказчика о договорах субподряда - 25.08.2024г.

Итого количество дней просрочки составляет 26 дней.

2. Уточняем ключевую ставку ЦБ РФ на 25.08.2024г.

По состоянию на указанную дату размер ключевой ставки ЦБ РФ на дату уплаты пени составляет 18%.

3. Рассчитываем размер неустойки (пени).

$170\,000\,000,00 \times 26 \times 1/300 \times 18\% = 2\,652\,000$ рублей.

Итого размер неустойки (пени) составляет - 2 652 000 рублей.

III. Основание и порядок начисления штрафов по контракту

Штраф - это один из видов ответственности, выражаемый в денежной сумме, которая подлежит взысканию с лица, совершившего правонарушение (гражданское, административное и др.). Размер штрафа определяется в твердой сумме, части, либо процентах к денежной оценке допущенного нарушения. Штраф устанавливается как единократно взыскиваемая сумма.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение **заказчиком**



обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом.

Штрафы также начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение **поставщиком** обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом.

Правила определения размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком или поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, **утверждены постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 года №1042** (далее - Правила).

Согласно пункту 2 Правил размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 Правил, (за исключением случая, установления законодательством РФ иного порядка начисления штрафа). Штраф взимается за сам факт нарушения, поэтому применяется к единичному случаю.

Размер процента зависит от расчетной суммы. Такой суммой может быть (пункты 3-8 Правил):

- цена контракта;
- цена этапа контракта;
- начальная (максимальная) цена контракта;
- стоимость работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту;
- стоимость объема обязательного привлечения субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

По общему правилу в соответствии с пунктами 11, 12 Правил, общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, или за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

В случае если законодательством РФ установлен иной порядок начисления штрафа (например, специальная норма из отраслевого закона), размер такого штрафа и порядок его начисления устанавливается контрактом в соответствии с законодательством РФ (пункт 13 Правил).

ПРИМЕР 4.

Между заказчиком и подрядчиком заключен контракт на реконструкцию объекта. Цена контракта составляет 980 000 000,00 рублей.

Условиями контракта предусмотрено 2 этапа:

- 1 этап на сумму 700 000 000,00 рублей;
- 2 этап на сумму 280 000 000,00 рублей.



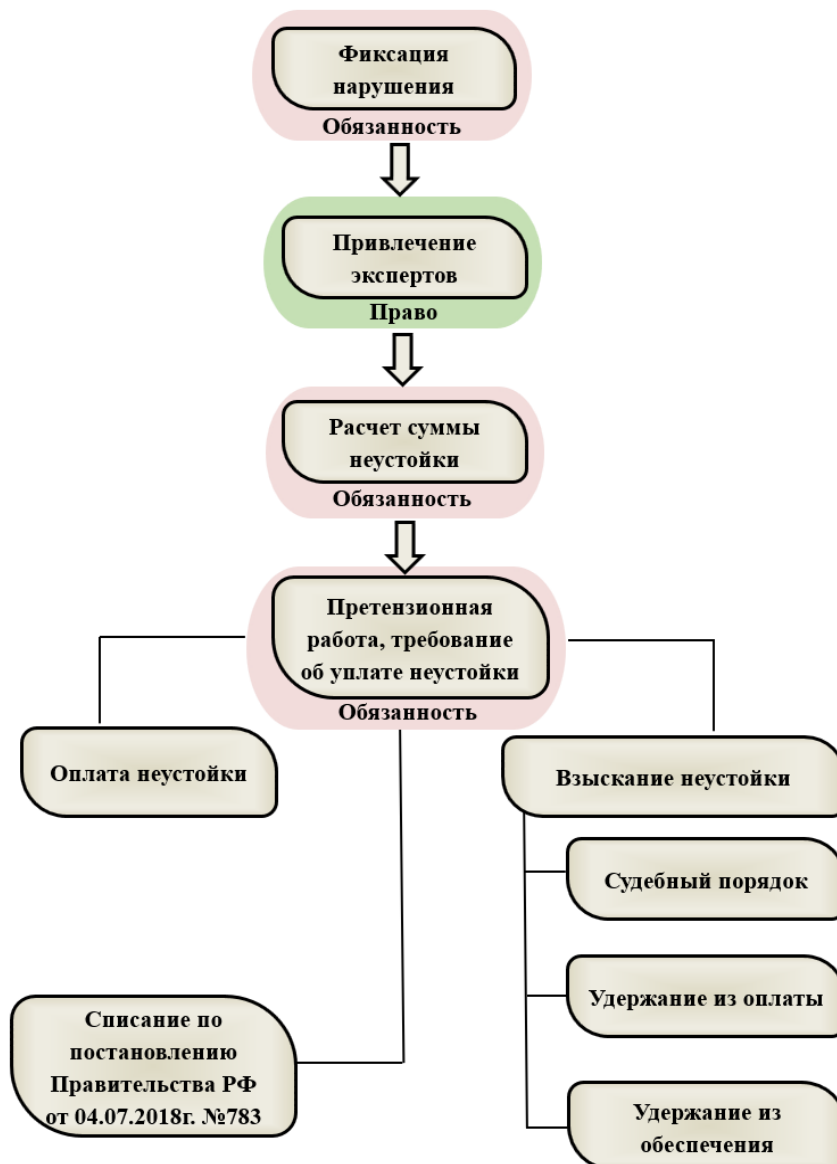
Подрядчик не выполнил обязательные работы на втором этапе, заказчик обязан направить подрядчику требование об уплате штрафа. В соответствии с пунктом 3 Правил штраф в данном случае будет составлять 0,4% цены этапа (в случае, если цена этапа составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно)).

Расчет: 280 000 000,00 рублей x 0,4% = 1 120 000,00 рублей.

IV. Порядок взыскания неустойки с поставщика

При нарушении поставщиком обязательств по контракту заказчик обязан совершить следующие действия:

- фиксация нарушения (акт, иной документ, подписанный комиссионно с подробным описанием нарушением обязательств по контракту);
- привлечение экспертов (право, при необходимости);
- расчет суммы неустойки;
- направление претензии поставщику, претензионная переписка, требование об уплате неустойки;
- взыскание и списание неустойки.



Способы взыскания неустойки с поставщика



Списание неустойки по Федеральному закону № 44-ФЗ

Списание начисленной неустойки производится, если контракт
подпадает под одно из условий из постановления
Правительства РФ 04.07.2018г. № 783

***Неустойка должна быть начислена, поставлена на учет, а потом
списана***

Размер неустойки	Сколько можно списать	Норма закона
меньше 5% от цены контракта	полную сумму неустойки	пп. «а» п.3 постановления Правительства от 04.07.2018г. №783
от 5% до 20% от цены контракта	половину суммы неустойки	пп. «б» п.3 постановления Правительства от 04.07.2018г. №783
любой, если исполнению контракта помешал коронавирус	полную сумму неустойки	пп. «в» п.3 постановления Правительства от 04.07.2018г. №783
любой, если контракт не исполнен из-за удорожания стройматериалов	за период с даты заключения контракта до даты представления предложения поставщика об изменении условий контракта	пп. «г» п.3 постановления Правительства от 04.07.2018г. №783
любой, если исполнению контракта помешали мобилизация, санкции	полную сумму неустойки	пп. «д» п.3 постановления Правительства от 04.07.2018г. №783

