

Нужно ли требовать новую банковскую гарантию по госконтракту, если гарант реорганизован в форме присоединения к другому банку? Если нет необходимости требовать новую гарантию, то какой документ должен потребовать заказчик от подрядчика, чтобы обязательства по банковской гарантии в случае необходимости были выполнены?

По данному вопросу мы придерживаемся следующей позиции:

В описанной ситуации заказчик не вправе требовать от контрагента предоставления нового обеспечения. Отсутствуют и основания и для одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями ст. 95 Закона N 44-ФЗ. Подтверждением наличия обязательства гаранта по выданной им банковской гарантии является непосредственно выданная банком гарантия.

Обоснование позиции:

По смыслу ст.ст. 368, 373 ГК РФ банковская гарантия представляет собой одностороннюю сделку (п. 2 ст. 154 ГК РФ). По сути, ее выдача - одностороннее волеизъявление со стороны банка. То есть гарант обязан выполнить обязательства перед бенефициаром по банковской гарантии вне зависимости от наличия письменного соглашения между гарантом и принципалом в силу возникшего между банком и бенефициаром обязательства (п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 15.01.1998 N 27 "Обзор практики разрешения споров, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации о банковской гарантии", постановление Президиума ВАС РФ от 9 февраля 2010 г. N 14236/09). Таким образом, подтверждением наличия обязательства гаранта перед бенефициаром по выданной им банковской гарантии является непосредственно выданная банком гарантия.

Как указано в ч. 1 ст. 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (Закона N 44-ФЗ), заказчики принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов, установленным Правительством РФ. При этом Закон N 44-ФЗ не предоставляет заказчику права требовать представления нового обеспечения на стадии исполнения контракта в связи с тем, что гарант перестал соответствовать требованиям к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов и был исключен из соответствующего перечня. Как следует из формулировки вопроса, аналогичное требование не установлено и условиями контракта.

Права и обязанности, возникшие из договора, могут перейти к другому лицу на основании сделки или на основании закона (п. 1 ст. 382, ст. 392.3 Гражданского кодекса РФ). При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в силу закона (универсальное правопреемство) (п. 2 ст. 58 ГК РФ). За созданной в результате присоединения организацией сохраняется весь комплекс прав и обязанностей, принадлежавших присоединенному (прекратившему деятельность) юридическому лицу, в неизменном виде. То есть реорганизация является одним из предусмотренных законом оснований для перехода к другому лицу как долга, так и прав кредитора (п. 1 ст. 392.2, п. 1 ст. 387 ГК РФ).

Изложенное относится и к обязательствам банка (гаранта) по банковской гарантии, которая является одним из видов независимой гарантии (п. 3 ст. 368 ГК РФ). Так, обязательство банка уплатить заказчику по государственному контракту (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями банковской гарантии не прекращается в связи с его реорганизацией в форме присоединения. Они в полном объеме переходят к кредитной организации, к которой был присоединен выдавший гарантию банк. Кроме того, реорганизация гаранта путем присоединения не поименована в п. 1 ст. 378 ГК РФ в качестве основания для прекращения обязательства по независимой гарантии. Следовательно, в приведенной ситуации банковская гарантия остается действительной и реорганизация не приводит к утрате гарантией статуса обеспечительного платежа (смотрите, например, постановление Девятого ААС от 12 декабря 2018 г. N 09АП-55017/18, решение Мосгорсуда от 24 ноября 2017 г. по делу N 7-14749/2017, постановление Девятого ААС от 25 декабря 2017 г. N 09АП-56499/17).

Рекомендуем Вам ознакомиться со следующими материалами:

- Сообщение Банка России от 16 января 2019 г. "О прекращении деятельности ПАО "БИНБАНК" и АО "БИНБАНК ДИДЖИТАЛ" в связи с реорганизацией в форме присоединения к ПАО БАНК "ФК ОТКРЫТИЕ";

- Сообщение Банка России от 22 января 2019 г. "Об исключении банков из реестра банков - участников системы обязательного страхования вкладов в связи с их реорганизацией".