|  |  |
| --- | --- |
|  | Приложение № 3 |
|  | к письму от \_\_\_\_2024 №\_\_\_\_\_\_\_\_ |

**Инструкция по защите заказчика по Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - 44-ФЗ)**

Каждое юридическое лицо заинтересовано в минимизации рисков, связанных с нарушением сроков поставки и поставкой некачественного товара. Государственные компании и учреждения могут защищаться от этих рисков в рамках 44-ФЗ, не ограничивая при этом конкуренцию. Рекомендуем использовать для этого следующие инструменты:

1. Объявлять тендер с учетом запаса по времени в 1 месяц или более, чтобы иметь возможность отклонить поставку или предотвратить поставку фальсификата, путем переговоров. При этом, в договоре нужно указать, что поставка осуществляется по заявке заказчика в пределах срока действия договора, что даст возможность проверить трубы до того, как наступит обязанность оплатить всю сумму по договору. Первую «пробную» партию товара (например, в объеме одной полной фуры) можно запросить сразу после заключения контракта для того, чтобы на ней убедиться в качестве поставленной продукции, путем проведения экспресс-анализа /лабораторного исследования/ экспертизы.

Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона 44-ФЗ предусмотрена возможность отражения в контракте положений о входном контроле, включающие проведение экспертизы в отношении товара (работ, услуги). Просим обратить внимание, в соответствии с пунктом 3 статьи 93 Закона 44-ФЗ экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Законом 44-ФЗ.

**Если товар не соответствует требованиям**) в извещении, документации и Контракте (договоре) **Заказчик обязан** расторгнуть контракт (договор) (ч. 15 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

В соответствии с пунктом 17.1. статьи 95 Федерального закона 44-ФЗ установлено, что при расторжении контракта по любому основанию новый контракт можно заключить с участником, заявке которого присвоен второй номер **без проведения торгов**.

В случае если контракт расторгнут Вами в одностороннем порядке (порядок расторжения контракта в одностороннем порядке в Приложении 1), Вы также можете заключить контракт со вторым участником без проведения торгов. При этом, в отношении первого исполнителя должно быть принято решение о включении в РНП (Реестр недобросовестных поставщиков).

Новый контракт заключается на условиях, указанных в документации и заявке второго участника, то есть по предложенной вторым участником цене.

1. **Обеспечение исполнения контракта в максимальном размере - 30%** (п.6, ст.96, 44-ФЗ). Это увеличивает ответственность потенциального поставщика. Кроме того, если контракт не будет выполнен, этой суммой можно будет компенсировать возникшую задержку поставки.
2. Если при проведении конкурса или аукциона участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта, **в полтора раза** превышающем размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса) (ч.1,2 ст. 37 44-ФЗ)
3. **Максимальная отсрочка платежа** - в 30 дней (п. 13.1 ст.34, 44-ФЗ), а при закупке у СМП – в 15 рабочих дней. Это предоставит больше времени для проверки продукции. Если товарная накладная или акт приема-передачи уже подписаны, на выявление скрытых дефектов есть 14 дней. В течение гарантийного срока (не менее 2-х лет) поставщика также можно принудить выполнить гарантийные обязательства. Однако эффективнее предъявлять претензии до перечисления денег на счет поставщика.
4. Заказчик вправе указать в контракте, что к отношениям по приемке применяются положения Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству (утв. Постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15 июня 1965 г. № П-6) и(или) положения Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству (утв. Постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25 апреля 1966 г. № П-7).**Без указания в контракте на применение указанных Инструкций применение их положений к отношениям сторон не допускается** (п.14 Постановления Пленума ВАС РФ от 22 октября 1997 г. № 18).

Для составления внутренних инструкций и регламентов для входного контроля рекомендуется использовать данные из СТО 71.20.19-003-96326611-2023 – «Процедура проведения верификации и отбора образцов полимерной трубной продукции. Правила выполнения работ».

1. Внести в договор требование **об обязательном присутствии** при поставке уполномоченного представителя поставщика. Чтобы иметь возможность произвести отбор образцов для испытаний без потери времени и оформления лишних бумаг. Рекомендуем производить отбор образцов непосредственно при поставке первой партии товара. Для этого, при поставке должен присутствовать представитель поставщика, уполномоченный подписывать юридические документы, в частности, акт отбора образцов.
2. Прописать в договоре требование предоставить сертификат соответствия и паспорт качества на поставляемую продукцию. При отсутствии указания в паспорте качества **марки** сырья (что уже является несоответствием ГОСТу 18599-2001 и 50838-2009), заказчик вправе запросить **сертификат соответствия** **на сырье**, из которого произведена труба (Классификация композиции полиэтилена по уровню минимальной длительной прочности MRS должна быть установлена изготовителем композиции в соответствии с ГОСТ ИСО 12162). Одним из часто встречающихся нарушений является указание в паспорте качества **типа сырья – ПЭ 100** вместо **марки сырья**, например, **HD 03594 PE**
3. Установить в техническом задании и проекте контракта срок гарантии 2 года. (Срок соответствует ГОСТ 18599-2001). Можно установить больший срок гарантии, но при обращении участника процедуры в ФАС есть вероятность того, что требования будут признаны избыточными. Практика ФАС в данном случае – противоречивая: есть решения как в пользу заказчика, так и в пользу участника.
4. Включить в договор пункт: «в случае возникновения спора по поводу качества Товара, проводится независимая экспертиза. Расходы по проведению экспертизы несет Покупатель или Грузополучатель в случае, если результатами проведения экспертизы будет доказана необоснованность предъявленных им Поставщику требований, и Поставщик – если в соответствии с результатами экспертизы требования Покупателя или Грузополучателя будут признаны обоснованными». Это облегчит досудебное урегулирование спора.
5. Включить в договор пункт: Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Поставщик не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или представил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика. (выдержка из 44-ФЗ. пп.1 п.15 ст.95) Хотя данная формулировка взята из 44-ФЗ, прописать ее в договоре будет не лишним. Включение в договор пунктов, предусматривающих ответственность за поставку некачественных товаров, может отпугнуть недобросовестных поставщиков, повысит вероятность досудебного решения и облегчит разбирательство в случае доведения дела до суда.
6. Прописать в ТЗ требования к тем характеристикам, которые можно проверить при приемке товара. Например, по ГОСТ 18599-2001 (пункт 5.1.1): «Трубы должны иметь гладкие наружную и внутреннюю поверхности. Допускаются незначительные продольные полосы и волнистость, не выводящие толщину стенки трубы за пределы допускаемых отклонений. На наружной, внутренней и торцевой поверхностях труб не допускаются пузыри, трещины, раковины, посторонние включения, видимые без увеличительных приборов. Цвет труб - черный, черный с синими продольными маркировочными полосами в количестве не менее трех равномерно расположенных по окружности трубы или синий, оттенки которого не регламентируются. Цвет защитной оболочки - синий.» Согласно анализу решений ФАС, требования, на соответствие которым поставщик не может проверить товар без специальных испытаний, устанавливать запрещено.

Указать при составлении закупочной документации максимальную значимость нестоимостных критериев – 30% для поставки товаров и 40% - для выполнения работ (применимо только для открытых конкурсов) (Согласно Постановлению Правительства РФ от 28 ноября 2013 г. N 1085 "Об утверждении Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», (с изменениями и дополнениями).

1. Указать в документации на выполнение строительно-монтажных работ торговые марки материалов, закупленных ранее по тендеру, если СМР выполняются с давальческими материалами. Разрешается пп.1 п.1 ст.33 44-ФЗ

Для исполнителя работ важно знать с материалами какого качества он будет работать. Указание торговых марок позволит получить лучшую цену на выполнение работ.

Приложение № 1

Порядок действий при одностороннем расторжении контракта

1. В случае **если товар не соответствует требованиям** (ч. 15 ст. 95 Закона № 44-ФЗ) в извещении, документации и Контракте (договоре) **Заказчик обязан** расторгнуть контракт (договор).

Расторжение контракта с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на основании части 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ допускается исключительно в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

1. В соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона № 44-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта позднее чем в течение **3 (трех) рабочих** дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе.
2. В течение **3 (трех) рабочих дней** решение об одностороннем отказе направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).
3. В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона № 44-ФЗ Заказчик в течение **3 (трех) рабочих дней** с даты расторжения контракта **направляет в ФАС**, **информацию**, предусмотренную ч. 3 ст. 104 Закона № 44 ФЗ и **Заявление (сопроводительное письмо)** о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике:

* наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), идентификационный номер налогоплательщика или для иностранного лица в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика лиц, указанных в части 2 настоящей статьи;
* наименование, идентификационный номер налогоплательщика юридического лица или для иностранного лица в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика, являющегося учредителем юридического лица, указанного в части 2 настоящей статьи (за исключением публично-правовых образований), фамилии, имена, отчества (при наличии) учредителей, членов коллегиальных исполнительных органов, лиц, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи;
* даты проведения электронного аукциона, подведения итогов открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, запроса котировок, запроса предложений в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) уклонился от заключения контракта, дата признания несостоявшейся закупки, в которой единственный участник закупки, подавший заявку, окончательное предложение или признанный единственным участником закупки, уклонился либо отказался от заключения контракта, дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного контракта;
* объект закупки, цена контракта и срок его исполнения;
* идентификационный код закупки;
* основания и дата расторжения контракта в случае его расторжения по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта;
* дата внесения указанной информации в реестр недобросовестных поставщиков.
* а также в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 ст. 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

**В случае подтверждения** достоверности фактов, заявленных, Заказчиком **ФАС включает** **информацию**, предусмотренную частью 3 ст. 104 Закона о контрактной системе, **в реестр недобросовестных поставщиков в** течение **3 (трех) рабочих** дней с даты подтверждения этих фактов.

Обратите внимание! В контракте должно быть указано условие о возможности одностороннего отказа.