

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ГАРАНТИЙНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ: разбор сложных ситуаций

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН ОТ 05.04.2013 N 44-ФЗ "О КОНТРАКТНОЙ
СИСТЕМЕ В СФЕРЕ ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ДЛЯ
ОБЕСПЕЧЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ НУЖД"

20 декабря 2019 года

Мачихина Татьяна Валерьевна, заместитель директора ГБУ ПК «Центр организации закупок», государственный советник Пермского края 3 класса

Вопросы, с которыми сталкиваются заказчики при обеспечении гарантийных обязательств

2

Случаи установления обеспечения гарантийных обязательств

- Связь требований к гарантии качества со способом закупки, обеспечением исполнения контракта и обеспечением гарантийных обязательств

Способы и сроки предоставления обеспечения гарантийных обязательств

- 2 способа и 3 варианта предоставления обеспечения гарантийных обязательств

Порядок работы с обеспечением гарантийных обязательств

- Случаи, порядок и сроки возврата обеспечения гарантийных обязательств

Гарантийные обязательства. Соотношение норм ГК РФ и Закона № 44-ФЗ

3

Гарантийные обязательства - требования к гарантийному сроку товара **и (или)** объему предоставления гарантий его качества, требования к гарантийному обслуживанию товара

Часть 4 статьи 33 Закона № 44-ФЗ

	Товар	Работа	Строительный подряд
Гарантия качества	Товар, должен соответствовать требованиям договора в течение определенного времени, установленного договором (гарантийного срока) (ч.2 ст. 470 ГК РФ)	Результат работы должен в течение всего гарантийного срока соответствовать условиям договора о качестве (ч.1 ст.721 ГК РФ)	Достижение объектом строительства указанных в технической документации показателей и возможность эксплуатации объекта в соответствии с договором строительного подряда на протяжении гарантийного срока (ч.1 ст. 755ГК РФ)
Объем гарантии	Гарантия качества товара распространяется и на все составляющие его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором купли-продажи (ч.3 ст. 470, ч.3 ст. 471 ГК РФ, ст. 477 ГК РФ)	Гарантия качества результата работы, если иное не предусмотрено договором подряда, распространяется на все, составляющее результат работы (ч.2 ст.722 ГК РФ)	Соответствие объекта предусмотренным в технической документации и обязательным для сторон строительным нормам и правилам. (ч.1 ст.754 ГК РФ)
Срок гарантии	Устанавливается производителем	Разумный срок выявления недостатков 2 года, для недвижимости 5 лет), предельный срок = 5 лет (ч.1 ст.737, ст. 756 ГК РФ)	

Обязанность установления гарантийных обязательств: поставка машин и оборудования
Право: иные объекты закупок

Случаи установления гарантии качества товаров, работ, услуг

4

ГОСТ 16371-2014 Мебель. Общие технические условия

9 Гарантии изготовителя

9.1 Изготовитель гарантирует соответствие мебели требованиям настоящего стандарта при соблюдении условий транспортирования, хранения, сборки (мебели, поставляемой в разобранном виде), эксплуатации.

9.2 Гарантийный срок эксплуатации мебели: детской и для общественных помещений - 18 мес, бытовой - 24 мес.

9.3 Гарантийный срок при розничной продаже через торговую сеть исчисляются со дня продажи мебели, при вне рыночном распределении - со дня получения ее потребителем.

По 44-ФЗ: Заказчик вправе установить гарантийный срок

ГОСТ Р 54815-2011/IEC/PAS 62612:2009 Лампы светодиодные со встроенным устройством управления для общего освещения на напряжения свыше 50 В. Эксплуатационные требования

10 Срок службы лампы

Срок службы лампы (3.7) определяется коэффициентом сохранения светового потока (см. 10.1) и сроком службы встроенного устройства управления (см. 10.2), для которых испытание на долговечность служит критерием надежности и срока службы. Испытывают оба показателя.

Процент испытанных ламп из партии (F_{50} или F_{10})*, которые могут не выдержать испытания по 10.1 и 10.2 указан в 3.7 и 3.9.

* Исправлена опечатка оригинала (B50 или B10).

Гарантийный срок не устанавливаем

Важно:

- 1) не путаем срок гарантии и срок годности (при поставке продуктов, лекарств ОГО не устанавливаем)
- 2) Если типовым контрактом (по видам ТРУ), Типовым Техническим заданием установлены требования к гарантии качества - ОГО устанавливаем

Случаи установления обеспечения гарантийных обязательств

5

Гарантия качества установлена=
Требование обеспечения гарантийных обязательств **ОБЯЗАТЕЛЬНО**

↓
В техническом задании или
контракте установлен срок и (или)
объем гарантии качества

↓
При описании объекта закупки
указано требование о соответствии
ГОСТ, в котором установлено
требование к гарантии качества

Срок предоставления ГАРАНТИИ Качества – вместе с товаром (*гарантийные документы*)

Срок предоставления ОГО: до подписания документа о приемке (без подтверждения ОГО документ о приемке не подписывается)

Размер ОГО – от **0,01** до **10%** НМЦК (МЗЦК)

Способ ОГО: банковская гарантия (БГ) или внесение денежных средств на счет Заказчика

Важно:

- 1) ОГО устанавливается при проведении конкурентных способов закупок.
- 2) ПО ЕП установление требований к ОГО право (часть 15 ст.34 (особые требования к содержанию контракта)

Где в документах закупки устанавливаются требования к обеспечению гарантийных обязательств

6

Извещение /документация о закупке	Проект контракта
Требования к ОГО (ч.1 ст. 96)	
Требования к ОГО (банковской гарантии) (п.3 ч.6 ст. 45)	Порядок и срок предоставления ОГО (п.1 ч.13 ст.34)
	Порядок и срок предъявления требования Банку об уплате денежной суммы по БГ, предоставленной в качестве ОГО (Постановление Правительства РФ от 18.07.2019 N 920)
	Счет для перечисления ОГО (в форме денежных средств) (ч.2 ст.96)

Что считать требованием к ОГО:

- ✓ способ ОГО (БГ или внесение денежных средств на счет заказчика)
- ✓ размер ОГО

Требования к предоставлению обеспечения гарантийных обязательств

7

ОГО путем внесения денежных средств: деньги в размере ОГО на счете Заказчика до даты окончания приемки (**РИСК для ППИ минимальный**)

ОГО в форме банковской гарантии: срок действия БГ должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств не менее чем на 1 месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона

Вариант 1	Вариант 2	Вариант 3
При заключении контракта	Одновременно с поставкой (сдачей работ к приемке)	До даты подписания документа о приемке
<p>Риск:</p> <p>1. Потеря ОГО при неисполнении контракта,</p> <p>2.. Признание ОГО несоответствующим по срокам в случае срыва исполнения контракта</p>	<p>Риск:</p> <p>Признание ОГО несоответствующим по срокам в случае затягивания приемки (необходимости устранения недостатков)</p>	<p>Риск:</p> <p>Нарушение срока поставки – начисление пени</p>

БГ по ОГО выдают те же банки, что и по ОИК

Важно: при частичной поставке (партии), поэтапном выполнении работ ОГО только при «завершении» контракта

Расчет срока действия банковской гарантии по обеспечению гарантийных обязательств. **Пример**

8

Срок поставки

20 дней



Срок устранения недостатков

5 дней



Срок приемки

10 дней



Срок подписания документа о приемке **15 дней**



Расчет срока действия БГ = 10 дней + 5 дней? (**запас**) + 15 дней + **1 месяц**

Важно: Приемка ТРУ без предоставления ОГО - состав административного правонарушения (ст.7.32.5 КоАП РФ)

Какие гарантийные обязательства должны быть установлены в проекте контракта

9

- ✓ В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) **гарантийных обязательств, предусмотренных контрактом**, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) **(ч.6 ст. 34)**
- ✓ Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение, в т.ч **гарантийных обязательств, предусмотренных контрактом** **(ч.8 ст. 34)**
- ✓ При обеспечении гарантийных обязательств БГ – обязательное условие БГ **обязательства принципала, надлежащее исполнение** которых обеспечивается банковской гарантией **(п.2 ч.2 ст.45)**

ЗАПОМНИТЬ:

Требовать уплаты неустойки можно только в отношении гарантийных обязательств, установленных в контракте :

- 1) Обязательно устанавливаем гарантийный срок
- 2) Требования к гарантии качества
- 3) Порядок и сроки устранения недостатков качества
- 4) Объем гарантии (в руб., при необходимости), в т.ч. на уплату неустойки (штрафов, пени)

Важно:

- 1) Установление ОГО не связано с наличием или отсутствием обеспечения исполнения контракта (ОИК)
- 2) ОГО предоставляют организации всех организационно-правовых форм

Какую ответственность применять при неисполнении гарантийных обязательств

10

Пени

- Просрок исполнения обязательств
- Размер 1/300 ключевой ставки ЦБ РФ от ЦЕНЫ КОНТРАКТА, уменьшенной пропорционально объему обязательств, предусмотренных контрактом и **фактически исполненных**

Применимо только при установлении объема гарантии в стоимостном выражении

Штраф

- За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, **которое не имеет стоимостного выражения**

Важно: Иные штрафы, предусмотренные ПП №1042, за неисполнение или ненадлежащее исполнение гарантийных обязательств предъявлять можно (% от цены контракта), но фактически удержать из ОГО невозможно (размеры несопоставимы)

Порядок работы с обеспечением гарантийных обязательств

11

ОГО в форме денежных

средств

- **Основание возврата** – истечение гарантийного срока
- **Размер ОГО** для возврата (регулируется контрактом, (например, за вычетом удержанной неустойки)
- **Срок возврата:** в общем случае это 30 дней, а в закупках для СМП – 15 дней. Письмо Минфина России от 19.08.2019 №24-03-07/63253



ОГО в форме БГ

- **Основание для возврата** - возврат БГ заказчиком гаранту, предоставившему БГ, не осуществляется, взыскание по ней не производится (искл.)
- **Размер требования по ОГО** - устанавливается контрактом
- **Срок предъявления требований** по БГ - в пределах срока действия БГ

Важно:

- Порядок изменения способа ОГО (ч.7 ст.96) . **Только взамен ранее представленного**
- Уменьшение ОГО Законом не предусмотрено
- Предоставление новой БГ при отзыве у банка, выдавшего БЕ, Законом не предусмотрено

Спасибо за внимание

Татяна Валерьевна Мачихина

*Заместитель директора ГБУ «Центр
организации закупок»*

+7(342) 258-19-75 (доб. 339)

tvmachihina@cz.permkrai.ru