Руководителю

Управления ФАС России

по республике Якутия

**Заявитель:**

ООО «СТРОЙТЕХГРУПП»

460022, г. Оренбург, ул. Бр. Башиловых, 15/4, оф. 52

Тел: +79056224918

E-mail: up-oren@mail.ru

**Заказчик:**

МО «Тасагарский наслег» Вилюйского района Республики Саха (Якутия)

678209, Республика Саха (Якутия), Вилюйский улус (район), с. Тасагар, ул. Пионерская, 15

Телефон: 8 (41132) 35-324; 35-425. Факс: 8 (41132) 35-324.

Адрес электронной почты: admtasagar@mail.ru

Петрова Саргылана Иннокентьевна

**Закупка:**

№0116300038215000015 «Строительство 4-х квартирного дома»

**Обжалуемые действия:**

Утверждение документации о закупке не соответствующей Закону о контрактной системе

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**ЖАЛОБА**

на положения документации о закупке №0116300038215000015

на право заключения контракта

«Строительство 4-х квартирного дома»

**ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ**

1) [Пунктом 11 части 1 статьи  64](garantF1://70253464.64111) Закона о контрактной системе закреплено обязательное условие о том, что документация об электронном аукционе должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе. Таким образом, любой участник закупки, ознакомившись с опубликованной закупочной документацией на Официальном сайте, в случае возникновения вопросов к ее отдельным пунктам вправе направить запрос о разъяснении положений документации об аукционе в сроки, указанные в документации об аукционе.

Срок, в течение которого участник закупки вправе направить запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе, и срок предоставления заказчиком ответа на такой запрос регламентированы [частью 4 статьи 65](garantF1://70253464.654) Закона N 44-ФЗ.

Цельподачи таких запросов заключается в пояснении, уточнении, конкретизации для участников закупки непонятных моментов закупочной документации. Как правило, запросы на разъяснение закупочной документации направляются участниками до подачи ими заявок, чтобы правильно оценить свои возможности для обеспечения заказчика необходимым товаром (работами, услугами) в нужный срок. Кроме этого, дача разъяснений положений документации об электронном аукционе необходима для правильности понимания конкретных нужд заказчика в товарах работах и услугах, в точности их количества и сроках поставки (или оказания услуг), порядка проведения определенной закупки, выбора победителя и др., когда необходимо закупить тот или иной товар (услуги, работы).

В документации заказчика информация о порядке, датах начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации о закупке отсутствует.

Таким образом, Заказчик нарушает требования Закона о контрактной системе, закрепленное [пунктом 11 части 1 статьи  64](garantF1://70253464.64111) и лишает участников закупки возможности оценить свои силы до подачи заявки на участие в аукционе.

2) Согласно [части 1 статьи 34](garantF1://70253464.341) Федерального закона N 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

В соответствии с [частью 2 статьи 34](garantF1://70253464.342) Федерального закона N 44-ФЗ при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и [статьей 95](garantF1://70253464.95) Федерального закона N 44-ФЗ. При этом положениями статьи 95 Федерального закона N 44-ФЗ не предусмотрена возможность внесения в контракт изменений в части срока действия контракта и срока исполнения обязательств по контракту при его заключении, даже если к моменту заключения контракта указанные сроки уже истекли.

В этой связи, заказчику целесообразно устанавливать в извещении и документации о закупке сроки выполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, исчисляемые со дня заключения соответствующего контракта. Однако в Проекте контракта указано:

*«8.1.* ***Настоящий контракт вступает в силу с момента подписания его сторонами и действует до момента окончательного исполнения сторонами своих обязательств****, предусмотренных настоящим контрактом».*

Согласно части 3 статьи 96 Федерального Закона № 44-ФЗ срок действия банковской гарантии отсчитывается исключительно от срока действия контракта: срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на 1 месяц.

В части 2 статьи 190 ГК РФ указано, что срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Из содержания данной нормы следует, что стороны могут определить срок действия контракта путем указания лишь на то событие, наступление которого не зависит от воли и действий сторон (пункт 4 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11.01.2002 № 66). Если событие не обладает качеством неизбежности наступления, оно не может определять начало (окончание) течения срока, в том числе и срока действия контракта.

Как следует из пункта 1.2 проекта контракта, действие контракта связано с моментом его подписания (начало действия контракта) и до полного исполнения сторонами своих обязательств (окончание действия контракта).

Таким образом, окончание срока действия контракта напрямую зависит от воли и действий сторон контракта, следовательно, заказчик не устанавливает конкретный срок действия контракта.

3) Пунктами 1 и 2 статьи 37 Закона о контрактной системе установлено следующее:

«1. Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и 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 размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

2. Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и 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 размере, указанном в [части 1](#sub_371) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#sub_373) настоящей статьи».

Пункт 6 той же статьи устанавливает, что указанное обеспечение предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения.

В статье 95 Федерального закона 44-фз закреплено условие о том, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. Условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием договора и попадает под действие указанной статьи.

В то же время, документации Заказчика, а именно пункт 17 Информационной карты закрепляет окончательный размер обеспечения исполнения контракта (**один миллион семьдесят семь тысяч восемьсот шестьдесят рублей**), который согласно ст. 95 44-ФЗ меняться не может. Однако Заказчиком не учтен порог снижения начальной (максимальной) цены контракта и не предусмотрены возможные случаи снижения НМЦК на двадцать пять и более процентов, и попадание тем самым аукциона под действие ст.37 Закона о контрактной системе. Таким образом, заказчик предоставляет аукционную документацию с нарушением законодательства о контрактной системе.

4) Требования, которые заказчик обязан предъявлять, а также требования, которые он вправе предъявлять в отдельных случаях, к участникам закупки, перечислены в [ст. 31](garantF1://70253464.31) Закона N 44-ФЗ. В частности часть 1 указанной статьи закрепляет следующее:

*«1. При осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:*

*1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;*

*2)* [*утратил силу*](garantF1://70569660.159)*;*

*3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;*

*4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном* [*Кодексом*](garantF1://12025267.3012) *Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;*

*5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с* [*законодательством*](garantF1://10800200.1) *Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;*

*6)* [*утратил силу*](garantF1://70452632.46911) *с 1 января 2014 г.;*

*7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;*

*8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;*

*9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения илиунитарногопредприятиялибоинымиорганамиуправленияюридическихлиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;*

***10) участник закупки не является офшорной компанией».***

В Аукционной документации Заказчика условие о том, что участник не должен являться офшорной компанией в соответствии с пунктом 10 части 1 приведенной статьи отсутствует. Таким образом, Заказчик нарушает Закон о контрактной системе.

5) Согласно [пункту 1 части 1 статьи 33](garantF1://70253464.3311) Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Однако в Техническом задании содержится указание на товарные знаки без обязательной оговорки об эквивалентности:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 25 | **Радиаторы** | Радиаторы алюминиевые **Weizao** 12 секц |
| 26 | **Радиаторы** | Радиаторы алюминиевые **Weizao** 8 секц. |
| 27 | **Радиаторы** | Радиаторы алюминиевые **Weizao** 6 секц. |
| 32 | **Кабель-канал** | Кабель-канал (короб) "**Электропласт**" 20x10 мм |

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 105 ФЗ-44,

**ПРОСИМ:**

1.Приостановить размещения заказа до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

2.Обязать заказчика, уполномоченный орган привести документацию о закупке в соответствие с требованиями текущего законодательства

3.Известить заявителя о результатах рассмотрения жалобы **в электронном виде**.

***Приложения:***

1.Приказ №1 на директора ООО «СТРОЙТЕХГРУПП»

2.Аукционная документация

3.Проект контракта

4.Техническое задание

5.Сертификат открытого ключа на директора ООО «СТРОЙТЕХГРУПП»

Директор ООО «СТРОЙТЕХГРУПП»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_/Алексанов С.И./