**ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ«ВИАЛ»**

**ОГРН 1159102078387, ИНН 9102177780, КПП 910201001тел.+7 968 511 60 14, e-mail:** [**torgdomvial@mail.ru**](mailto:torgdomvial@mail.ru)

|  |  |
| --- | --- |
|  | |
| Исх. № 4294 от 11.11.2019 г. | | **Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)**  Адрес: 677000, г. Якутск, ул. Октябрьская, 22, 2-й этаж, каб. 213  Телефон/факс: (4112) 500-567 Факс: (4112) 42-80-46  E-mail: to14@fas.gov.ru  **Заказчик:**  ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ РЕСПУБЛИКИ САХА (ЯКУТИЯ) "ЯКУТСКАЯ ГОРОДСКАЯ БОЛЬНИЦА №3"  Место нахождения/Почтовый адрес: 677008, Республика Саха (Якутия), город Якутск, ул. Лермонтова, д. 121  Ответственное должностное лицо: Юденко М.С.  Адрес электронной почты: tender.ygb3@mail.ru  Номер контактного телефона: +7 (411) 2506419  **Заявитель:**  ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ»  Адрес места нахождения: 295050, Россия, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Лизы Чайкиной, д.1, оф. 413Б  Почтовый адрес: 109451, г. Москва, ул. Братиславская, д. 20  тел./факс +7 968 511 60 14  e-mail: torgdomvial@mail.ru  Адрес электронной торговой площадки  в сети Интернет: www.rts-tender.ru |

**ЖАЛОБА**

**на положения аукционной документации**

28.10.2019 года на сайте электронной торговой площадки было размещено извещение о проведении аукциона № 31908447213 (с изменениями от 30.10.2019 г.). Наименование закупки: Поставка рентгеноконтрастных лекарственных препаратов Ультравист или эквивалент.

Дата и время окончания подачи заявок: 14.11.2019 09:00 (МСК+6).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе **принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки**.

1. **Условия об ответственности сторон**

В проекте договора на поставку товара необоснованно установлен неравный размер ответственности сторон.

Согласно п. 1 ст. 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на **признании равенства участников регулируемых им отношений**, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Как указал **Арбитражный суд Московского округа в постановлении от 24 сентября 2019 года по делу № А40-293757/2018**:

Согласно пункту 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (пункт 4 названной статьи Кодекса).

В соответствии с правовой позицией Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащейся в пункте 9 Постановления от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах" (далее - Постановление N 16), **в тех случаях, когда будет установлено, что при заключении договора, проект которого был предложен одной из сторон и содержал в себе условия, являющиеся явно обременительными для ее контрагента и существенным образом нарушающие баланс интересов сторон (несправедливые договорные условия)**, а **контрагент был поставлен в положение, затрудняющее согласование иного содержания отдельных условий договора** (то есть оказался слабой стороной договора), суд вправе применить к такому договору положения пункта 2 статьи 428 ГК РФ **о договорах присоединения, изменив или расторгнув соответствующий договор по требованию такого контрагента**.

При рассмотрении **споров о защите от несправедливых договорных условий** суд должен оценивать спорные условия в совокупности со всеми условиями договора и с учетом всех обстоятельств дела. Так, в частности, суд определяет фактическое соотношение переговорных возможностей сторон и выясняет, было ли присоединение к предложенным условиям вынужденным, а также учитывает уровень профессионализма сторон в соответствующей сфере, конкуренцию на соответствующем рынке, **наличие у присоединившейся стороны реальной возможности вести переговоры или заключить аналогичный договор с третьими лицами на иных условиях и т.д.**

**На стадии заключения договора участник закупки не может влиять на его условия.**

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанным Федеральным законом **возможности победителя отказаться от заключения договора, направить протокол разногласий к договору не предусмотрены**.

Вместе с тем, **включая в проект договора заведомо невыгодное для контрагента условие, от которого победитель не может отказаться, заказчик нарушает закон.**

Однако победитель закупки, будучи введенным в заблуждение авторитетом заказчика, внешней правомерностью этого требования и невозможностью от него отказаться, мог посчитать себя связанным им и добросовестно действовать вопреки своим интересам.

Соответственно, **установление отличающихся размеров ответственности сторон в части взыскания неустойки, а также штрафов за любое нарушение договора, размер которых рассчитывается не от стоимости нарушенного обязательства, а от стоимости всего договора,** **нарушает баланс интересов**, ставит поставщика, нарушившего обязательство в более неблагоприятное положение, по сравнению с Заказчиком, допустившим нарушение.

При этом обращаем внимание, что **Заказчик для себя штрафы на нарушение обязательств в проекте договора не предусмотрел**. Однако Заказчик, как сторона синаллагматического договора имеет не только права, но и обязанности, которые также может нарушать.

Таким образом, положения проекта договора нарушают один из основных принципов Закона о закупках.

1. **Условие о предоставлении контрольных образцов**

Согласно п. 4.1 проекта договора в целях проверки качества, технических и функциональных характеристик Товара, его наименования и соответствия заявленным в Приложении № 1 функциональным и техническим характеристикам Заказчик в течение 5 дней с момента заключения договора вправе потребовать от Поставщика представить контрольные образцы товара по указанной им позиции ассортимента (минимально возможный объем товара – штука, упаковка, ящик, коробка и проч.).

Таким образом, помимо поставки основного объема товара Поставщик должен предоставить Заказчику контрольные образцы, т.е. дополнительное количество товара.

Однако начальная максимальная цена договора рассчитана Заказчиком только для основного количества товара, т.е. без учета стоимости контрольных образцов. Таким образом, Заказчик обязывать Поставщика осуществить дополнительную поставку товара за свой счет.

Такие требования считаем незаконными и нарушающими права участников закупки.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика … при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

На основании вышеизложенного,

**ПРОСИМ:**

1. Приостановить проведение аукциона № 31908447213 до рассмотрения жалобы по существу.

2. Признать настоящую жалобу обоснованной;

3. Вынести предписание об устранении допущенных Заказчиком нарушений Закона о закупках.

Приложения:

1. Аукционная документация.
2. Постановление АС МО от 24 сентября 2019 года по делу № А40-293757/2018.
3. Приказ о назначении генерального директора.

Генеральный директор В.Ф. Битарова