

**Общество с ограниченной
ответственности «Перспектива»
(ООО «Перспектива»)**

443099, г. Самара, ул. Куйбышева, 79, 64
ИНН 6317115266, КПП 631701001,
Тел: 89878914800, pers-tender@mail.ru

Руководителю
Управления ФАС России
по Омской области

12.02.2018
в 10:00 з.д.д.

05.02.2018

ЖАЛОБА

на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации

Закупка: №0352100005117000003 «Капитальный ремонт системы вентиляции здания ФГБУ "Омский референтный центр Россельхознадзора" по адресу: г. Омск, ул. 10 лет Октября, 197»

Наименование заказчика: федеральное государственное бюджетное учреждение "Омский референтный центр Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору"

Место нахождения: 644031, Омская обл., Омск г, 10 лет Октября, 197

Адрес электронной почты: omstazr@rambler.ru

Телефон: +7 (3812) 367032

Ответственное должностное лицо:

ООО «Перспектива», являясь аккредитивным участником закупки, руководствуясь частью 1 статьи 105 Закона о контрактной системе, с целью соблюдения принципа обеспечения конкуренции, предусмотренного статьей 8 Закона о контрактной системе, а так во избежание установления заказчиком необоснованных требований, влекущих за собой ограничение участия в аукционе обжалует действия (бездействие) заказчика в следующем:

ДОВОДЫ

1) Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе) дает возможность участникам закупки получить разъяснения по положениям закупки вызывающим сомнения или непонимание. В частности данное право закреплено частью 3 статьи 65, согласно которой, любой участник аукциона, получивший аккредитацию на электронной торговой площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о закупке. При этом, как указано в части 4 той же статьи, в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса заказчик размещает в Единой информационной системе разъяснения положений аукционной документации с указанием предмета запроса.

24.01.2018 г. Заказчиком на Официальном сайте ЕИС в сфере закупок размещены разъяснения положений документации:

нам: 02.02.18 в 16:33

нам: 05.02.18 в 8:05

Омское УФАС России	
Входящий №	8932
от "05" 02	2018 г.
Подпись	<i>[подпись]</i>

нам в 26

4/11

На запрос от 23.01.2018 г. отвечаем на поставленные вопросы:

Ответ на вопрос № 1: Два.

Ответ на вопрос № 2: Да.

Как видно, ответ заказчика не содержит текста самого запроса, опубликованные разъяснения даны без указания предмета запроса и размещены тем самым с нарушением Закона о контрактной системе, в частности нормы закрепленной в части 4 статьи 65.

2) Гражданский кодекс Российской Федерации дает четкое определение такому понятию как существенные условия контракта. Так, пункт 1 статьи 432 ГК РФ существенными определяет условия о предмете договора и условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимыми для договоров данного вида.

В законодательстве о контрактной системе, указание на условия обязательные к включению непосредственно в Проект контракта содержатся в статье 34 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в частности части 4, 12, 13 и 23 указанной статьи.

Важную роль в определении содержания проекта контракта имеет норма закрепленная частью 13 указанной выше статьи: «В контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта».

Учитывая вышесказанное, выходит, что наряду с прочим проект контракта в обязательном порядке должен содержать информацию о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Проект контракта не содержит условий о сроке приемки выполненных работ.

Учитывая нормы статьи 95 Закона о контрактной системе, которыми предусмотрено, что изменение существенных условий контракта (к коим относится условия о приемке) при

его исполнении не допускается, за исключением случаев, установленных указанной статьей, считаем, что в действиях заказчика имеются нарушения Закона о контрактной системе, в частности части 13 статьи 34.

3) Согласно части 1 статьи 34 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. 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.

Одновременно с этим частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В этой связи Заказчику необходимо 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:

«10.1. Настоящий Контракт вступает в силу со дня его подписания Сторонами и действует до «__» _____ 201__ г., а в части принятых и неисполненных Сторонами обязательств до их полного исполнения».

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

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

Согласно пункту 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 Проекта контракта, действие контракта связано с моментом его подписания (начало действия контракта) и до полного исполнения сторонами своих обязательств (окончание действия контракта).

Исходя из вышеизложенных положений Документации об аукционе, приходим к выводу, что указанная в Документации об аукционе формулировка окончания срока действия контракта не позволяет определить срок окончания действия контракта, поскольку его наступление поставлено в зависимость от события, относительно которого неизвестно, произойдет оно или нет, то есть, не обладает признаками неизбежности, что не соответствует статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии Участникам закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку Заказчиком изначально не установлен срок действия контракта, что нарушает требования пункта 8 части 1 статьи 64, части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Установленный Заказчиком в аукционной документации срок действия контракта является неправомерным и нарушению Заказчиком п.1 ч.1 ст. 33, ч.3 ст. 96 Закона о контрактной системе.

4) 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 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи».

Пункт 6 статьи 37 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 Проект контракта закрепляет окончательный размер обеспечения исполнения контракта, который согласно ст. 95 44-ФЗ меняться не может:

«8.2. Размер обеспечения исполнения Контракта составляет 296 134,75 (двести девяносто шесть тысяч сто тридцать четыре рубля 75 копеек), является 5 % начальной (максимальной) цены Контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке».

При этом Заказчиком не учтен вариант снижения начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов и не указана необходимость предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения контракта с учетом положений статьи 37 ФЗ-44. Таким образом, Заказчик допускает нарушение законодательства о контрактной системе.

/Решение УФАС по Республике Саха (Якутия) №06-973/15т от 09.12.2015/

На основании вышесказанного, руководствуясь статьями 105 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок"

П Р О С И М:

рассмотреть жалобу по существу в установленный Законом срок;

дать оценку правомерности действий Заказчика;

признать жалобу обоснованной;

выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Приложения к жалобе:

- 1.Документация
- 2.Разъяснение №4

Директор ООО «Перспектива»