# ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

450010, Башкортостан, г. Уфа, Телефон: 8-986-797-8065

ул. Летчиков, дом 6, офис 14, 15 E-mail: ufa-stroyinvest@mail.ru

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

Руководителю

Управления ФАС России

по Чукотскому АО

**ЖАЛОБА**

на положения документации о закупке №0188300002116000070

на право заключения контракта

«Ремонт кровли здания Муниципального бюджетного образовательного учреждения "Школа-интернат общего среднего образования поселка Провидения"»

|  |  |
| --- | --- |
| **Заказчик:** | Муниципальное бюджетное общеобразовательное учреждение «Школа – интернат среднего общего образования поселка Провидения» |
| Место нахождения/почтовый адрес: | Почтовый адрес: 689251, Чукотский автономный округ, пгт. Провидения, ул. Полярная, д. 35/1Адрес местонахождения: 689251, Чукотский автономный округ, пгт. Провидения, ул. Полярная, д. 35/1 |
| Адрес электронной почты: | varvara\_59@mail.ru |
| Номер контактного телефона, факс: | 8(42735) 2-27-79 |
| Ответственное должностное лицо: | Альшевская Варвара Николаевна |
| **Уполномоченный орган:** | Администрация Провиденского городского округа Чукотского автономного округа |
| Место нахождения/почтовый адрес: | Почтовый адрес: 689251, Чукотский автономный округ, пгт. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 8аАдрес местонахождения: 689251, Чукотский автономный округ, пгт. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 8а, к. № 36 |
| Адрес электронной почты: | zakupki.prov@mail.ru |
| Номер контактного телефона, факс: | 8(42735) 2-26-08 |
| Ответственное должностное лицо: | Кисса Светлана Олеговна |

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

ООО «СТРОЙИНВЕСТ», руководствуясь ст.105 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок", направляет в Ваш адрес жалобу о нижеследующем:

**ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ**

1) 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.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Федерального закона N 44-ФЗ при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и статьей 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.

Одновременно с этим, частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованием статьи 45 этого Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитывается операции со средствами, поступающими заказчику. 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 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:

*«12.2. Настоящий Контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного исполнения обязательств».*

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 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, в связи с чем невозможно представление банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта со сроком действия, превышающий срок действия контракта не менее чем на один месяц, поскольку невозможно установить срок действия контракта, что является нарушением части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

2) В Извещении о проведение закупки установлена дата и время окончание срока подачи заявок, которые приходятся на нерабочий день, что ограничивает круг участников закупки.

В соответствии с пунктом 6 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ, Заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено законом о контрактной системе. В извещение об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено законом о контрактной системе, информация о сроке, месте и порядке подачи заявок участников закупки.

Согласно части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, Заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведение электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 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».

Заказчиком в Извещении о проведении закупки установлена дата окончания срока подачи заявок **06.08.2016 г**, что является **субботой**, то есть нерабочим днем. Вместе с тем, согласно ст.193 Гражданского кодекса РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, то днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, неверно установленный Заказчиком срок окончания подачи первых частей заявок ограничивает круг потенциальных участников закупки.

3) Пунктом 11 части 1 статьи  64 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 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 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 и лишает участников закупки возможности оценить свои силы до подачи заявки на участие в аукционе.

4) В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Пунктом 8 статьи 34 Закона о контрактной системе закреплено: штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, Законом о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определённый в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Следовательно, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

При этом подпункты "а" - "г" пунктов 4 и 5 Правил устанавливают указание различных размеров штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчикам целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

В случае, когда величина штрафа не определена, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту признается несогласованным.

Однако в проекте Контракта заказчика данное условие, предписанное Правилами, не выполняется:

*«7.4. В случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств Подрядчик вправе взыскать с Заказчика штраф в размере 2 процентов цены Контракта, что составляет \_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) рублей \_\_\_ копеек».*

*«7.7. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере 5 процентов цены Контракта, что составляет \_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) рублей \_\_\_ копеек».*

*/Решение УФАС по г. Москва № 2-57-9597/77-15 от 30.10.2015, Решение УФАС по Камчатскому краю № 21-06/280-15Ж от 09.11.2015, Решение УФАС по Челябинской области № 611-ж/2015,Решение УФАС по Республике Тыва № 05-05-06/141-15/*

В соответствии со ст. 106 Закона, прошу рассмотреть жалобу по существу в установленный Законом срок, приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) и заключение контракта, признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства и уведомить ООО «СТРОЙИНВЕСТ» о результатах рассмотрения жалобы по установленной форме.

Приложения:

1.Приказ №1 о вступлении в должность директора ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

2.Аукционная документация

Директор \_\_\_\_\_\_\_\_­­­­­­­­\_\_\_\_\_\_\_\_\_Т.А. Александрова