# 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 №0188200000416000415

на право заключения контракта

«Выполнение работ на объекте "Реконструкция корпусов Государственного бюджетного учреждения здравоохранения "Чаунская районная больница"»

|  |  |
| --- | --- |
| Наименование государственного заказчика, контактная информация | **Наименование:** Государственное казённое учреждение «Управление капитального строительства Чукотского автономного округа».**Место нахождения:** Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, д. 39**Почтовый адрес:** 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, д. 39**Телефон:** 8 (42722) 2-05-69 **Факс:** 8 (42722) 2-06-46**Электронная почта:** ukschao@yandex.ru**Ответственное должностное лицо государственного заказчика:**Ковтун Валентина Ивановна |
| Информация о контрактной службе, контрактном управляющем, ответственных за заключение государственного контракта  | **Контрактный управляющий, ответственный за заключение государственного контракта:** Ткаченко Дмитрий Анатольевич**Адрес электронной почты:** uks.tkachenko@yandex.ru**Номер контактного телефона:** 8 (42722) 2-06-46 |
| Наименование уполномоченного органа, контактная информация | **Наименование:**Департамент финансов, экономики и имущественных отношений Чукотского автономного округа**Место нахождения:** Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, д. 2**Почтовый адрес:** 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, д. 2**Телефон:** 8 (42722) 6-93-48**Факс:** 8 (42722) 6-93-43**Электронная почта:** YuliyaSh@depfin.chukotka-gov.ru**Ответственное должностное лицо уполномоченного органа:** Ширина Юлия Юрьевна |

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

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) В соответствии с частью 3 статьи 14 Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 30.12.2015) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации. Постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 N 1457 "О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено" введены соответствующие ограничения на привлечении вышеуказанных организаций для строительства зданий, строительства инженерных сооружений и работ строительных специализированных, коды ОКВЭД 41-43 ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2).

Заказчик, принял во внимание вышеизложенное и установил в связи с этим в Информационной карте следующие требования к Участникам закупки:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| ***28*** | *Единые требования к участникам закупки* | *В настоящем электронном аукционе может принять участие любое юридическое лицо, независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с* *пп.1 п.3 ст.284* *Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий (перечень утвержден Приказом Министерства финансов РФ от 13.11.2007 № 108н), предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.****К участникам закупки установлены следующие обязательные требования:****1) соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки:* *1.1) наличие свидетельства о допуске, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном ч.1 и ч.1.1. ст.55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации, к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства на следующие виды работ:**III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту**33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):**33.3. Жилищно-гражданское строительство;**1.2) участниками закупки не могут быть организации, находящиеся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организации, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики в соответствии с постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено» (соответствие участника закупки данному требованию устанавливается в соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащейся в реестре участников закупки аккредитованных на электронной площадке, предоставляемой во второй части заявки на участие в электронном аукционе);**2) 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;**3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном* *Кодексом* *Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;**4) 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* *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 подрядчика не принято;**5) 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 выполнением работ, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;**6) отсутствие между участником закупки и государственным заказчиком конфликта интересов;* *7) участник закупки не является офшорной компанией* |

Однако Заказчик не предусмотрел предоставление в **составе заявки** на участие в Аукционе документов, подтверждающих соответствие Участников закупки данному требованию:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| ***32*** | *Требования к содержанию и составу* ***первой части*** *заявки на участие в электронном аукционе, подаваемой участником закупки* | *Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:****а) в случае, если участник закупки предлагает для использования при выполнении работ товар того же товарного знака, указание на который содержится в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации о закупке*** *(в приложениях № 2 и № 3 к Техническому заданию)****:*** ***- согласие*** *участника закупки* ***на выполнение работ*** *на условиях, предусмотренных в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации о закупке,* ***в том числе согласие на использование при выполнении работ товара****,* ***в отношении которого*** *в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации о закупке (в приложениях № 2 и № 3 к Техническому заданию)* ***содержится указание на товарный знак****;****Либо*** ***б) в случае, если участник закупки предлагает для использования при выполнении работ товар, который является эквивалентным товару, указание на товарный знак которого содержится в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации о закупке*** *(в приложениях № 2 и № 3 к Техническому заданию)****:*** ***- согласие*** *участника закупки* ***на выполнение работ*** *на условиях, предусмотренных в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации о закупке,* *-* ***указание на товарный знак*** *(его словесное обозначение) (при наличии) знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии),* ***наименование страны происхождения товара****,* ***если участник закупки предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару****, указанному в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации о закупке (в приложениях № 2 и № 3 к Техническому заданию), и* ***конкретные показатели используемого при выполнении работ товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным в части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ»*** *настоящей документации о закупке (в приложениях № 2 и № 3 к Техническому заданию) (участник закупки может представить показатели по рекомендуемой форме 3 «Сведения о товарах, используемых при выполнении работ»)* |

2) В Проекте контракта содержится следующее:

*«9.9.В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства (в том числе просрочки исполнения обязательства Подрядчиком), предусмотренного настоящим контрактом, Заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штраф, пени) или удержать сумму неустойки (штраф, пени) из денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта».*

Данные условия недопустимы в Проекте контракта, т.к. они нарушают как права Генподрядчика, так и ряд положений Налогового Кодекса РФ, Гражданского Кодекса РФ, положения ст. 34 Закона № 44-ФЗ, принципов внесения и использования обеспечения исполнения контракта.

Статьями 309, 310 ГК РФ предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных контрактом, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Таким образом, даже при наличии в контракте условия о возможности удержания неустойки в одностороннем порядке, необходимо совершение дополнительных действий обеими сторонами, дабы таковое удержание было законным деянием. По предмету настоящего спора, в силу отсутствия установленных законом действий сторон, удержание Заказчиком штрафа в одностороннем порядке является неправомерным.

Поскольку последствия нарушения Исполнителем обязательства не являются столь существенными, доказательства обратного Заказчиком не представлены, данная сумма штрафа классифицируется как несоразмерная последствиям нарушения обязательства.

Следовательно, применение штрафных санкций возможно только после согласования сторонами их размеров, выставления Заказчиком соответствующего счета на оплату штрафных санкций. Удержание штрафа в одностороннем порядке, без исполнения Заказчиком своих обязательств по контракту (оплата за выполненные работы) противоречит законодательству. В законодательстве РФ не предусмотрено права безакцептного удержания сумм неустойки заказчиком. Причем даже наличие в Контракте подобного условия не дает оснований Заказчику удерживать штраф в одностороннем порядке.

Статьями 309, 310 ГК РФ предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных контрактом, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Таким образом, даже при наличии в контракте условия о возможности удержания неустойки в одностороннем порядке, необходимо совершение дополнительных действий обеими сторонами, дабы таковое удержание было законным деянием. По предмету настоящего спора, в силу отсутствия установленных законом действий сторон, удержание Заказчиком штрафа в одностороннем порядке является неправомерным.

Поскольку последствия нарушения Исполнителем обязательства не являются столь существенными, доказательства обратного Заказчиком не представлены, данная сумма штрафа классифицируется как несоразмерная последствиям нарушения обязательства.

Следовательно, применение штрафных санкций возможно только после согласования сторонами их размеров, выставления Заказчиком соответствующего счета на оплату штрафных санкций. Удержание штрафа в одностороннем порядке, без исполнения Заказчиком своих обязательств по контракту (оплата за выполненные работы) противоречит законодательству. В законодательстве РФ не предусмотрено права безакцептного удержания сумм неустойки заказчиком. Причем даже наличие в Контракте подобного условия не дает оснований Заказчику удерживать штраф в одностороннем порядке.

Таким образом, в соответствии с законодательством Заказчик не имеет право в одностороннем порядке удерживать сумму неустойки с суммы оплаты по контракту.

3) Заказчиком в Проекте контракта установлено следующее:

*«3.2.2.Расчет за выполненные работы производится ежемесячно в пределах выделенных лимитов финансирования:*

*-2017 год – \_\_\_\_\_\_\_\_\_ рублей;*

*-2018 год – \_\_\_\_\_\_\_\_ рублей*

*на основании подписанных Заказчиком:*

*а)Акта приемки выполненных работ (форма № КС-2) (в 4-х экземплярах) с предоставлением комплекта исполнительной и технической документации (далее - Исполнительная документация);*

*б)справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) (в 4-х экземплярах);*

*в)счета, счет-фактуры (в 2-х экземплярах)».*

Налоговым законодательством установлен специальный налоговый режим в виде упрощенной системы налогообложения, применение которой организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций. Организации, применяющие УСНО, не признаются плательщиками НДС, за исключением НДС при ввозе товаров на таможенную территорию РФ, а также НДС, уплачиваемого в соответствии со ст. 174.1 НК РФ.

Пунктом 3 ст. 169 гл. 21 НК РФ предусмотрено, что составлять счета-фактуры обязаны плательщики налога на добавленную стоимость, реализующие товары (работы, услуги) на территории РФ. Кроме того, на основании п. 1 ст. 169 НК РФ счета-фактуры имеют право выставлять комиссионеры (агенты), в том числе применяющие УСНО, осуществляющие реализацию товаров (работ, услуг) от своего имени. В иных случаях организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, оформлять счета-фактуры не должны. Такое мнение высказывают и финансисты в Письме Минфина РФ от 03.11.2009 N 03-07-09/54.

Таким образом, если организация применяет УСНО, она не является плательщиком НДС (за исключением отдельных случаев, которые мы не рассматриваем).

Согласно ст. 169 НК РФ налогоплательщик обязан составлять счета-фактуры, вести журналы учета полученных и выставленных счетов-фактур, книги покупок и книги продаж при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в соответствии с гл. 21 НК РФ. Поэтому счет-фактуру "упрощенец" выставлять не должен, что и подтверждает Минфин. Тем более что счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия покупателем предъявленных продавцом товаров (работ, услуг), имущественных прав (включая комиссионера, агента, которые осуществляют реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав от своего имени) сумм НДС к вычету в порядке, предусмотренном гл. 21 НК РФ (ст. 169 НК РФ). Таким образом, установление Заказчиком данного условия неправомерно.

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