

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

450010, Башкортостан, г. Уфа,
ул. Летчиков, дом 6, офис 14, 15

Телефон: 8-986-797-8065
E-mail: ufa-stroyinvest@mail.ru

Руководителю
Управления ФАС России
по Калининградской области

ЖАЛОБА

на положения документации о закупке №0135200000516000638
на право заключения контракта

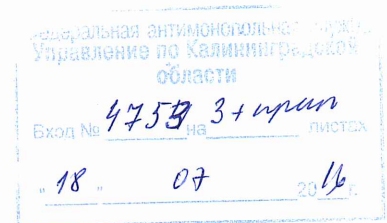
«На право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги «Чистые Пруды-Гусев-Ольховатка-граница Республики Польша» км 0,0-9,5 в Калининградской области»

Заказчик:

Государственное казенное учреждение Калининградской области «Управление дорожного хозяйства Калининградской области»
236006, г. Калининград, Московский проспект, д. 188
udh@dor39.org
8 (4012) 599-705
Богачева Ирина Александровна.

Уполномоченный орган:

Конкурсное агентство Калининградской области
236007, г. Калининград, ул. Дм. Донского, д. 1
konkurs@gov39.ru
8 (4012) 599-399
Белова Анастасия 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) Заказчиком в Проекте контракта установлено следующее:

«3.2.Заказчик в пределах утвержденных бюджетных ассигнований, при условии выделения соответствующих лимитов бюджетных обязательств, обязуется перечислить на счет Генерального подрядчика (указанный в реквизитах настоящего Контракта) сумму в пределах цены Контракта в соответствии с условиями п. 3.1. Контракта в следующем порядке:

Настоящим Контрактом предусматривается выплата авансового платежа (в соответствии с постановлением Правительства Калининградской области от 31 декабря 2015 года № 787 «О мерах по исполнению областного бюджета в 2016 году» в размере 10 (десяти) процентов цены Контракта, что составляет _____ рублей (_____)), но не более 30 (тридцати) процентов лимитов бюджетных обязательств, доведенных на соответствующий финансовый год по договорам (контрактам, в том числе государственным) на выполнение подрядных работ по соответствующему коду бюджетной классификации <...>».

Заказчик вправе предусмотреть в документации о закупке, а также в проекте контракта возможность выплаты аванса в любом размере, за исключением заказчиков, которые обязаны соблюдать ограничения по авансированию, установленные соответствующими нормативными правовыми актами.

Так, ограничения по авансированию установлены для государственных и муниципальных заказчиков - получателей бюджетных средств (органы власти, органы управления государственными внебюджетными фондами, казенные учреждения). Например, на сегодняшний день для федеральных заказчиков такие ограничения установлены постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2014 г. N 1563 "О мерах по реализации Федерального закона "О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017

годов". На региональном и муниципальном уровне могут быть иные ограничения. В случае наличия подобных ограничений заказчики - получатели бюджетных средств вправе установить аванс, но с учетом таких ограничений.

У заказчиков - бюджетных учреждений, как правило, ограничения по авансированию отсутствуют, за исключением случаев, если особые условия авансирования не установил учредитель. Следовательно, бюджетные учреждения вправе предусматривать авансы в любом размере, что также подтверждается письмом Минфина России от 29 июля 2014 г. N 02-01-07/37190.

Согласно пункту 13 статьи 34 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" 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.

Анализируя приведенный пункт проекта контракта, приходим к выводу, что Заказчиком в проекте государственного контракта не установлен надлежащим образом конкретный размер аванса. Из предложенной формулировки невозможно сделать однозначный вывод о том в каком размере выплачивается такой аванс.

Таким образом, действия Заказчика нарушают часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

/Решение УФАС по Республике Татарстан по делу № 340-кз/2015 от 11.12.2015 года/

2) В соответствии с п.4 статьи 3 Закона о контрактной системе участником закупки является любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и место происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно части 13 статьи 34 федерального закона 44-ФЗ, 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.

Необходимо отметить, что указанная норма 44-ФЗ направлена на устранение неоднозначности в правоприменении норм указанного Федерального закона и положений главы 24 Налогового кодекса Российской Федерации, регламентирующих уплату налога на доходы физических лиц. Норма части 13 статьи 34 Федерального закона N 44-ФЗ позволяет заказчику в случае заключения контракта с физическим лицом, не являющимся индивидуальным предпринимателем, или иным лицом, занимающимся частной практикой, уплатить ему сумму, уменьшенную на величину налоговых платежей, которые будут перечислены заказчиком в соответствующий бюджет во исполнение обязанности налогового агента при выплате вознаграждения физическому лицу.

В Аукционной документации заказчика условие предусмотренное частью 13 статьи 34 не указано, что нарушает права потенциальных участников аукциона и вводит их в заблуждение относительно цены контракта / *Решение УФАС по г. Москва № 2-57-10290/77-15 от 18.11.2015/*.

3) Часть 2 статьи 31 Закона о контрактной системе содержит следующее:

«2. Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;

2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;

3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;

4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

2.1. Правительство Российской Федерации вправе установить дополнительные требования к участникам закупок аудиторских и сопутствующих аудиту услуг, а также консультационных услуг.

3. Перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

4. В случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчика при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

5. Информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке).

Таким образом, в 44-ФЗ предусмотрено право Правительства РФ устанавливать к участникам закупок дополнительных требований. При этом непосредственно определен исчерпывающий перечень таких возможных дополнительных требований и перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок таким дополнительным требованиям. Примером реализации указанных пунктов статьи 31 Закона о контрактной системе может служить постановление Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. N 99 "Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям".

Согласно Постановлению № 99 дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предусмотренные частью 2 статьи 31 Закона N 44-ФЗ, установлены в приложении N 1 к постановлению.

Учитывая, что частью 2 статьи 24 Закона N 44-ФЗ предусмотрены такие виды аукциона, как аукцион в электронной форме и закрытый аукцион, дополнительные требования, согласно приложению N 1 к постановлению N 99, устанавливаются к участникам закупки, осуществляемой путем проведения как закрытого аукциона, так и аукциона в электронной форме.

Так, Приложение 1 указанного Постановления содержит следующее:

<p>2. Выполнение работ строительных, включенных коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей</p>	<p>наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих* работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе. При этом стоимость исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка</p>	<p>копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе</p>
--	---	--

При этом необходимо отметить наличие сноски следующего содержания:

* Требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки). Однако Заказчик в Информационной карте не указывает по какой именно группе работ следует предоставить документы, подтверждающие наличие опыта исполнения контракта:

35	Требования к участникам аукциона в электронной форме	<p>1. К участникам закупки устанавливаются следующие единые требования:</p> <p>1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;</p> <p>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;</p> <p>3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;</p> <p>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 поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;</p> <p>5) 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 или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - 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 настоящего пункта 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;</p> <p>б) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у</p>
----	--	--

	<p>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;</p> <p>7) 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;</p> <p>8) участник закупки не является офшорной компанией;</p> <p>1.1. К участникам закупки установлено требование об отсутствии в предусмотренном Законом №44-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.</p> <p>2. К участникам закупки устанавливаются следующие дополнительные требования (в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04 февраля 2015 года №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям»):</p> <p>наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в электронном аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится электронный аукцион.</p>
--	--

Таким образом, Заказчик некорректно устанавливает дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с требованиями статьи 31 Закона о контрактной системе и постановления Правительства № 99 от 14 февраля 2015 года, нарушая тем самым законодательство.

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

