

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

«Строительная компания Атюс»

115230 г. Москва, проезд Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, оф. 901

*ИНН 7724316940 КПП 772401001 ОГРН 1157746399997 ОКВЭД 45.11
р/с 407028108022900005005 в АО «АЛЬФА-БАНК» к/с 30101810200000000593 БИК 044525593*

**исх. № 308/001
от «24» октября 2017 года**

**куда: Московское УФАС
Российской Федерации
107078, г. Москва, Мясницкий проезд,
дом 4, стр. 1
тел. +7 (495) 784-75-05**

ЖАЛОБА

**на действия государственного заказчика
(обжалование аукционной документации)**

СВЕДЕНИЯ О ЗАЯВИТЕЛЕ: Общество с ограниченной ответственностью «Строительная компания Атюс», адрес: 115230 г. Москва, проезд Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, оф. 901; факс – отсутствует, телефон: 89636379270, ОГРН 1157746399997, ИНН 7724316940, e-mail: igvensiv8888@gmail.com, Генеральный директор: Блинов В. Н.

ЗАКАЗЧИК: Государственное автономное учреждение города Москвы «Московский государственный зоологический парк»

Место нахождения: город Москва, улица Большая Грузинская, дом д1

Почтовый адрес: 123242, Российская Федерация, город Москва, ул. Большая Грузинская, д. 1

Номер контактного телефона: +7 (499) 252-11-59

Адрес электронной почты: l.wolkov@moscowzoo.ru

Ответственное должностное лицо или контрактный управляющий: Волков Лев Владимирович

СВЕДЕНИЯ О РАЗМЕЩАЕМОМ ЗАКАЗЕ:

№ 0373200001717000001:

Оказание услуг по исполнению функций технического заказчика и осуществлению строительного контроля на объекте: «Строительство и реконструкция Детского зоопарка на территории Московского государственного автономного учреждения города Москвы «Московский государственный зоологический парк» по адресу: г. Москва, Центральный административный округ, улица Большая Грузинская, вл.8»

Обжалуемые действия Заказчика с указанием норм Федерального закона № 44-ФЗ, которые, по мнению Заявителя, нарушены:

неправомерное включение в текст Государственного контракта условий, ограничивающих положение Исполнителя по сравнению с положением, предусмотренным Федеральным законом № 44-ФЗ и Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. N 1042 "Об

утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063".

Оспариваемые положения проекта Государственного контракта:

1. Пункт 35.2.1. Информации о проведении закупки (V. Критерии оценки заявок на участие в конкурсе, их содержание и значимость) предусмотрено в части наименования показателя: *«Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема», что оценивается предложением участника об опыте успешного выполнения работ/оказания услуг (оценивается суммарный объем выполненных работ/оказанных услуг сопоставимого характера, исчисляемый в рублях), исполненных участником контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате окончания подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника. Под работами/услугами сопоставимого характера понимаются работы/услуги, связанные с оказанием услуг по исполнению функций технического заказчика и осуществлению строительного контроля, оказываемые на основании государственных и (или) муниципальных контрактов и (или) гражданско-правовых договоров стоимостью каждый не менее 1 000 000,00 руб. Под успешным опытом выполнения работ/оказания услуг понимается отсутствие внесенных в акты сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг по государственным и (или) муниципальным контрактам и (или) гражданско-правовым договорам, на основании которых выполнялись работы/оказывались услуги, сведений о применении к участнику закупки, являющемуся исполнителем, штрафных санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по таким контрактам (договорам). Сведения о наличии опыта должны подтверждаться копиями государственных контрактов, заключенных в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ и № 94-ФЗ (с актами выполненных работ/оказанных услуг), гражданско-правовых договоров (с актами выполненных работ/оказанных услуг), заключенных в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ, содержащих сведения о стоимости выполненных работ/оказанных услуг. Не предоставление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе, однако при оценке заявок по настоящему показателю комиссией будут учитываться только те сведения, заявленные участниками закупки, которые подтверждены документально в составе заявки на участие в конкурсе.»*
2. Подпункт 9. П. 16.1. Информации о проведении закупки предусмотрено, что участник закупки должен предоставить информацию, подтверждающую добросовестность, в соответствии с ч. 3 ст. 37 44-ФЗ, согласно требованиям ч. 4

ст. 37 44-ФЗ в случае предусмотренным ч.2 ст. 37 44-ФЗ, а именно: если при проведении конкурса начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 9. Приложения № 1 конкурсной документации (Таблица 1 - Описание документов) предусмотрено, что участник закупки должен предоставить информацию, подтверждающая добросовестность участника открытого конкурса (ч. 4 ст. 37 Федерального закона).

3. Пункт 7.3. проекта Государственного контракта: *«В случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств поставщик (исполнитель, подрядчик) вправе взыскать с заказчика штраф в размере*:*

- 2 процентов цены контракта, а именно _____ рублей.

**Размер штрафа включается в контракт в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент заключения Контракта в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».*

Пункт 7.6. проекта Государственного контракта:

«За ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, поставщик (исполнитель, подрядчик) выплачивает заказчику штраф в размере:*

- 5 процентов цены контракта, а именно _____ рублей.

**Размер штрафа включается в контракт в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент заключения Контракта в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.»*

4. Пункт 10. Информации о проведении закупки устанавливает *требование к предоставлению выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства по форме, утверждённой Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 N 58, которая выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, указанного в извещении о проведении открытого конкурса*

Доводы жалобы:

1. По пункту 1 настоящей жалобы: Согласно п. 1. ст. 32 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» Для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии:

1) цена контракта;

- 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;
- 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;
- 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации. Таким образом, установив в критериях оценки требования к наличию опыта исполнения, связанного с предметом контракта в виде предоставления государственного, муниципального контракта и/или гражданско-правовых договоров считаем, что Государственный заказчик нарушил требования.

Считаем, что опытом работы, связанным с предметом контракта, могут являться только государственные и/или муниципальные контракты, заключенные согласно Федеральному закону № 44-ФЗ и согласно Федеральному закону № 223-ФЗ.

Установление в требованиях такого критерия как гражданско-правовой договор является нарушением 44-ФЗ, так как дает некоторым участникам преференции в части возможности предоставить любой договор.

Обращаем внимание, что исполнение государственного (муниципального) контракта не может приравнено к исполнению гражданско-правового договора, так как неисполнение и/или нарушение государственного (муниципального) контракта и неисполнение и/или нарушение гражданско-правового договора имеют отличные финансовые, репутационные последствия для стороны соответствующей сделки, а также последствия в части нарушения административного законодательства, что не предусмотрено при исполнении гражданско-правовых договоров.

Также считаем, что предоставление гражданско-правовых договоров наравне с государственными (муниципальными) контрактами в качестве подтверждения опыта выполнения работ, умаляет значимость контрактной системы, а также лишает Государственного заказчика права воспользоваться всеми возможностями ЕИС при проверке добросовестности Исполнителя при исполнении договоров и контрактов, приложенных последним в качестве подтверждения опыта.

2. По пункту 2 настоящей жалобы: Согласно ч. 2 ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ 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 данной статьи.

В силу ч. 6 ст. 31 Федерального закона № 44-ФЗ Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Таким образом, установив в описи документов, являющей частью конкурсной документации, требования о предоставлении информации, подтверждающей добросовестность, Государственный заказчик ограничил участника закупки, ввел дополнительные требования к участнику закупки в нарушение ч. 6 ст. 31 Федерального закона № 44-ФЗ, а также нарушил норму, предусмотренную ч. 2 ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ.

Предусмотрев такое условие в конкурсной документации Государственный заказчик искусственным способом ограничил конкуренцию и ввел к участникам закупки неправомерные дополнительные требования.

3. По пункту 3 настоящей жалобы: Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» (далее - Постановление № 1042) установлены новые Правила определения размеров штрафов и пеней, начисляемых в случае ненадлежащего исполнения контрактных обязательств.

Документ опубликован 1 сентября 2017 года, вступил в силу 9 сентября 2017 года.

Таким образом, новые правила расчета штрафов и пеней применяются к отношениям, связанным с осуществлением закупок, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе в сфере закупок либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу Постановления № 1042.

Одновременно утратили силу прежние правила, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Федерального 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.

Согласно п. 9 Постановление № 1042 за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Проект Государственного контракта в п. 7.3. предусматривает взыскание штрафа в размере 2% от НМЦК, что противоречит действующему законодательству о контрактной системе, в связи с тем, что согласно п. 9. Постановления Правительства РФ № 1042 данное условие должно быть установлено не в виде процента, а в виде фиксированной суммы.

В соответствии с п. 5. Постановления № 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным

участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

В пункте 7.6. проекта Государственного контракта Государственный заказчик ссылается на Постановление № 1063, которое на текущий момент утратило силу.

Помимо указанного Государственный заказчик, включая в проект Государственного контракта конкретные размеры штрафов за нарушение как Исполнителем так и Государственным заказчиком условий контракта нарушает действующее законодательство, так как до момента подведения итогов открытого конкурса Государственному заказчику не может быть известна цена, по которой будет заключен контракт, следовательно предусматривая конкретный процент и/или сумму из нескольких соответствующих согласно Постановлению Правительства РФ, Государственный заказчик намеренно ограничивает нормативно установленные положения действующего законодательства РФ.

4. По пункту 4 настоящей жалобы: Пунктом 22 ч. 1 ст. 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что технический заказчик - юридическое лицо, которое уполномочено застройщиком и от имени застройщика заключает договоры о выполнении инженерных изысканий, о подготовке проектной документации, о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, подготавливает задания на выполнение указанных видов работ, предоставляет лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, материалы и документы, необходимые для выполнения указанных видов работ, утверждает проектную документацию, подписывает документы, необходимые для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, осуществляет иные функции, предусмотренные законодательством о градостроительной деятельности. Функции технического заказчика могут выполняться только членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2.1 ст. 47, ч. 4.1 ст. 48, ч. 2.2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Согласно п. 2.12 и п. 2.13 Технического задания, являющего частью конкурсной документации, Исполнитель контролирует качество выполняемых работ, их соответствие проектным решениям, нормативным требованиям, вносит соответствующие записи в журнал работ и журнал технического надзора, осуществляет контроль ведения Подрядчиком общего и специальных журналов работ, осуществляет контроль ведения на объекте журнала авторского надзора, внесение изменений в проектную документацию, при необходимости – согласовывает внесённые изменения в проектную документацию в установленном порядке.

Пунктом 7. Исполнитель должен быть членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

В указанном пункте Технического задания также указано, что членство СРО подтверждается предоставлением выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования по форме, утверждённой Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 N 58, которая выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, указанного в извещении о проведении открытого конкурса.

Таким образом Государственный заказчик не выполнил предписание УФАС города Москвы, вынесенное по делу № 2-57-11363/77-17 о нарушении законодательства об осуществлении закупок от 21.09.2017 года

Учитывая вышеизложенное, считаем также, что конкурсная документация должна содержать требование о том, что участники закупки должны обладать допуском к выполнению работ по архитектурно-строительному проектированию, в связи с тем, что предметом закупки является выполнение функций технического задания по контролю за выполнением работ в соответствии с проектной документацией, а также осуществление строительного контроля за выполнением работ в соответствии данной проектной документацией.

Так, полагаем исключение из требований к участнику закупки, установленных конкурсной документацией, наличия СРО в области архитектурно-строительного проектирования является нарушением действующего законодательства РФ, а наличие согласно действующей редакции конкурсной документации допуска СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства делает невозможным выполнение части работ, установленных Техническим заданием и конкурсной документацией.

Следовательно, считаем, что участник закупки обязан состоять в СРО и иметь допуски как в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, так и в области архитектурно-строительного проектирования.

На основании изложенного просим:

- признать незаконными и недействительными условия и требования конкурсной документации, включая Техническое задание, проект Государственного контракта и обязать Заказчика внести соответствующие изменения в указанные документы, привести конкурсную документацию в соответствие с нормами действующего законодательства Российской Федерации.

/ Блинов В. Н.

*Генеральный директор
ООО «Строительная компания Атюс».*