

Куда:
Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1

«14» февраля 2020г.

Жалоба на действия (бездействие) аукционной комиссии

Заказчик:

Федеральное государственное унитарное предприятие «Всероссийский научно-исследовательский институт авиационных материалов»

Место нахождения: 105005, г. Москва, ул. Радио, д. 17

Телефон: +7 (499) 263-87-23, Факс: +7 (499) 263-88-23

E-mail: acheprasov@viam.ru

Адрес электронной площадки в сети Интернет: <http://roseltorg.ru>

Заявитель жалобы:

Общество с ограниченной ответственностью «Химпром»

Юридический адрес: 124460, г. Москва, г. Зеленоград, 2-й Западный проезд, дом 1, строение 1, этаж 1, помещение I, часть комнаты 52 (внутриофисный номер ком. 232)

Почтовый адрес: 124460, г. Москва, г. Зеленоград, 2-й Западный проезд, дом 1, строение 1, этаж 1, помещение I, часть комнаты 52 (внутриофисный номер ком. 232)

Контактный телефон: +7 (499) 390-32-41

Факс: +7 (499) 390-32-41

E-mail: info@himprommontage.com

ИНН: 7735143752

КПП: 773501001

ОГРН: 1157746460288

Расчетный счет: 40702810904000000084

Наименование обслуживающего банка: Акционерное общество "ОРБАНК"

Корреспондентский счет: 30101810245250000298

Код БИК: 044525298

Указание на размещаемый заказ:

Способ размещения заказа: Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства

Реестровый номер заказа: 31908718077

Наименование аукциона: Аукцион по выбору Подрядчика на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по ремонту помещения 011, помещения вентиляционной камеры 702, помещения вентиляционной камеры 705 лабораторного корпуса 4 (инв. №10011013), расположенного по адресу: г. Москва, ул. Радио, д.17 для нужд ФГУП «ВИАМ»

Начальная (максимальная) цена контракта: 1 184 295,59 Российский рубль

Код по ОКПД2: 43.3

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие: 20.01.2020 в 09:30

Дата рассмотрения первых частей заявок: 20.01.2020

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 22.01.2020

Дата подведения итогов: 22.01.2020

Указание на статью 223-ФЗ: ст. 2, 3, 3.2. Федерального закона 223-ФЗ, ст. 17 Федерального закона №135-ФЗ

Состав комиссии Заказчика: Некрасов Д. И., Забалуева О. В., Кулешова Т. А., Розумей В. В., Чепрасов А. В.

Указание на обжалуемые действия (бездействие), доводы жалобы:

Нами была подана заявка на участие в аукционе по выбору Подрядчика на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по ремонту помещения 011, помещения вентиляционной камеры 702, помещения вентиляционной камеры 705 лабораторного корпуса 4 (инв. №10011013), расположенного по адресу: г. Москва, ул. Радио, д.17 для нужд ФГУП «ВИАМ» (реестровый номер закупки: 31908718077).

По результатам проведения аукциона в электронной форме и рассмотрения вторых частей заявок мы были признаны его победителем. 04.02.2020г. посредством электронно-торговой площадки нам был направлен проект контракта.

При проверке проекта контракта нами было выявлено большое количество дискриминационных условий, которые заведомо ставят Подрядчика в зависимое положение, делают экономически невыгодным исполнение контракта Подрядчиком и являются злоупотреблением права со стороны Заказчика. К таким положениям контракта, в частности, относятся:

- п. 4.2. Контракта. Оплата производится по безналичному расчету перечислением денежных средств на счет Подрядчика в следующем порядке: **Оплата в размере 100%** по настоящему Договору производится Заказчиком по выставленному Подрядчиком счету **в течение 6 (шести) месяцев** после подписания акта сдачи-приемки выполненных работ по Договору, подтверждающего полное выполнение Подрядчиком своих обязательств по Договору, без авансовых платежей. При наличии финансовой возможности срок оплаты может быть сокращён.

Аванс и какая-либо поэтапная оплата по условиям Договора отсутствует, при этом денежные средства за выполненные работы Подрядчик получит только через полгода после подписания всей отчетной документации.

- п. 7.2. Контракта. Если в результате нарушения Подрядчиком и/или субподрядчиком правил и норм техники безопасности и охраны труда произошел несчастный случай, повлекший за собой причинение вреда здоровью или жизни, Подрядчик обязан выплатить Заказчику **штраф в размере 100% (Сто) процентов** общей стоимости работ по Договору.

- п. 10.3. Контракта. В случае просрочки исполнения обязательств по Договору Подрядчик обязан уплатить Заказчику штраф **в размере 10% (Десять) процентов** от стоимости Договора и пени **в размере 0,1 % от стоимости Договора, за каждый день задержки** до фактического выполнения своих обязательств.

- п. 10.4. Контракта. В случае отсутствия общего журнала Работ и иных документов, предусмотренных действующим законодательством РФ и настоящим Договором, а также в случае ненадлежащего их ведения, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф **в размере 1% от общей стоимости Договора**. Штраф **в размере 1% (Один) от общей стоимости Договора** взыскивается с Подрядчика за каждый факт выявления данного нарушения, оформленного соответствующим актом Заказчиком в одностороннем порядке.

- п. 10.13. Контракта. В случае расторжения Договора по решению суда, Заказчик имеет право взыскать с Подрядчика **штраф в размере 30% (Тридцать) процентов** от общей стоимости Договора.

- п. 10.16. Контракта. В случае несоответствия результатов работ требованиям Договора и/или невыполнения полного объема работ в сроки, установленные настоящим Договором, Заказчик вправе отказаться от исполнения Договора и/или взыскать (удержать) с Подрядчика штраф **в размере 30 % (Тридцать процентов)** от общей стоимости Договора.

- п. 10.20. Контракта. В целях обеспечения исполнения гарантийных обязательств Подрядчика, указанных в настоящем Договоре, Заказчик вправе вычитать сумму гарантийного удержания (Обеспечительный платеж) **в размере до 10% от общей стоимости по Договору**. Обеспечительный платеж удерживается Заказчиком до момента окончания гарантийного срока, установленного п. 10.8. Договора, и перечисляется по письменному требованию Подрядчика **в течение 6 (Шесть) месяцев** после истечения гарантийного срока, за вычетом сумм, израсходованных Заказчиком в порядке, предусмотренном п. 10.21. Договора.

- п. 10.23. Контракта. За нарушение правил пропускного и внутриобъектового режимов (в том числе за осуществление фото- и видеосъемки на территории Заказчика), Подрядчик обязан уплатить Заказчику штраф **в размере 150 000 (Сто пятьдесят тысяч) руб. 00 коп.**, который может быть удержан при расчетах за выполненные работы.

Если анализировать в совокупности все штрафные санкции, предусмотренные Контрактом, то Заказчик имеет возможность взыскать с Подрядчика возмещение расходов в размере **200% от цены заключенного контракта**, не считая неустойки, верхний предел которой также не ограничен. Таким образом, установленный Заказчиком размера штрафа существенно превышает размер ущерба, который может быть причинен из-за ненадлежащего исполнения обязательств, взыскание штрафа в таком размере является необоснованным обогащением Заказчика.

При этом в контракте не содержится каких-либо упоминаний об ответственности Заказчика за нарушение своих обязательств по Контракту, в том числе ответственности за просрочку исполнения обязательства по оплате выполненных работ, несоблюдение сроков и порядка приемки выполненных работ.

Согласно ч. 28 ст. 3.4. Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 года, в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

По итогам проверки нами был направлен протокол разногласий, содержащий все перечисленные замечания по выявленным нами дискриминационным условиям Контракта. Однако, Заказчиком было согласовано только одно условие, в согласовании остальных условий было отказано. Заказчик настаивает на заключении Контракта в предложенной им редакции.

Согласно ч. 1 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 года, при закупке товаров, работ, услуг заказчики **руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции** по отношению к участникам закупки.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 года, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае **осуществления Заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона** и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого Заказчика.

Согласно ч. 1 ст. 17 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 года, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Мы считаем, что действия Заказчика нарушают принцип справедливости и свободной конкуренции при осуществлении закупок.

Согласно ч. 2 ст. 333 Гражданского кодекса Российской Федерации, уменьшение неустойки, определенной договором и подлежащей уплате лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, допускается в исключительных случаях, если будет доказано, что взыскание неустойки в предусмотренном договором размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды.

Согласно п. 77 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7, предусматривается исключительность случаев снижения неустойки, где главным критерием таких случаев выступает явная несоразмерность.

Согласно Постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №81 от 22 декабря 2011 года, разрешая вопрос о соразмерности неустойки последствиям нарушения денежного обязательства и с этой целью определяя величину, достаточную для компенсации потерь кредитора, суды могут исходить из двукратной учетной ставки (ставок) Банка России, существовавшей в период такого нарушения.

Таким образом, взыскание суммы штрафов в размере, предусмотренном Контрактом, согласно судебной практике является основанием для уменьшения размера неустойки. Данный довод подтверждается Решением Арбитражного суда Тамбовской области от 20.07.2018 по делу № А64-3733/2018, Решением Арбитражного суда Хабаровского края от 08.12.2017 по делу № А73-13934/2017, Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 24.04.2013 № 09АП-4795/2013-ГК по делу № А40-129143/12-111-416.

Вместе с тем, Заказчик обязывает Подрядчика принять изложенные выше условия исполнения Контракта, так как при отказе от заключения контракта сведения об участнике закупки будут внесены в реестр недобросовестных поставщиков. При этом выполнение Контракта на предложенных условиях является экономически невыгодным. Таким образом, действия Заказчика являются недобросовестной конкуренцией и нарушают положения Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 года.

Мы считаем, что в компетенции комиссии УФАС дать правовую оценку сложившейся ситуации и принять меры для защиты наших законных прав и интересов как победителя закупки.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 2, ст. 3, ст. 3.2, ст. 3.4. Федерального закона от 18.07.2011 г. 223-ФЗ, ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ просим:

1. Обязать Заказчика внести изменения в проект договора по лоту с реестровым номером 31908718077.

Приложения:

1. Документы, подтверждающие полномочия руководителя.
2. Договор на выполнение строительно-монтажных работ №31908718077/18645-20-20 от «22» января 2020 года.
3. Протокол согласования разногласий к Договору на выполнение строительно-монтажных работ №31908718077/18645-20-20 от «22» января 2020 года от 06.02.2020 года.

**Генеральный директор
ООО «Химпром»**



/Буторин П.Б./