**В УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ**

**АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО МОСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

123423, г. Москва, Карамышевская наб., д.44

Исх. № б/н от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ г.

**Возражения на жалобу**

Просим принять к производству возражения на поступившую в Ваш адрес жалобу (номер дела № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_).

Лицо, подавшее жалобу (далее – Заявитель) – \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

Наименование обжалуемой закупки: открытый конкурс в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (извещение № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) (далее – Конкурс).

1. Согласно первому доводу жалобы заказчиком нарушены нормы части 7 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 08.08.2024) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), в части ненадлежащего уведомления победителя об отказе в принятии независимой гарантии предоставленной в целях обеспечения исполнения контракта.

С указанным не согласны в виду следующего.

В соответствии с частью 7 статьи 45 Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии независимой гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее независимую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа, **за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при которых заказчик информирует лицо, предоставившее независимую гарантию, путем указания таких причин в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).**

Один из таких случаев установлен подпунктом «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, в частности, информирование победителя, уклонившегося от заключения контракта по причине не предоставления обеспечения исполнения контракта происходит путем размещения в единой информационной системе и на электронной площадке протокола об уклонении участника от заключения катаракта, в котором указываются требования, не выполненные участником закупки.

Указанные в вышеуказанном пункте действия были совершены заказчиком в установленный срок. Победитель, признанный уклонившимся от заключения контракта, свободно и беспрепятственно мог ознакомиться с основаниями отказа в приеме независимой гарантии. Таким образом, победитель был проинформирован надлежащим образом.

1. Согласно второму доводу жалобы победитель не несет ответственности за предоставление ненадлежащей независимой гарантии. Отмечаем, что в данном доводе заявитель не оспаривает и не обжалует каких-либо действий заказчика или комиссии заказчика, однако считаем важным сообщить следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 настоящей статьи проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий: 1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) подписанный проект контракта, **а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта** в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом).

Таким образом, обязанность предоставить надлежащее обеспечение исполнения контракта лежит именно на победителе. Учитывая тот факт, что контракт заключается в том числе и в интересах победителя, то логично предположить, что он должен проявлять должную осмотрительность и проверять текст предоставляемой независимой гарантии. Указанные доводы находят свое подтверждение в Определении ВС РФ от 12.05.2022 N 305-ЭС22-6183 по делу N А40-98050/2021:

*«Учитывая, что на стороне общества, как на победителе конкурентной процедуры, лежит обязанность по представлению надлежащего обеспечения исполнения государственного контракта, общество, при получении проекта банковской гарантии должно было проверить соответствие условий гарантии требованиям аукционной документации и Закона N 44-ФЗ, прежде чем документы будут представлены заказчику в обеспечение исполнения контракта, исходя из недоказанности заявителем принятия всех возможных и зависящих от него мер для соблюдения законодательства, регулирующего порядок заключения государственного контракта, суд апелляционной инстанции признал недоказанным наличие совокупности условий, необходимых для взыскания с банка спорных убытков.»*

При этом также отмечаем, что Закон о контрактной системе не предоставляет заказчику право выбора – принимать ненадлежащее исполнение или нет. Статьи 45 и 51 содержат императивные нормы, которые заказчик обязан соблюдать, что и было реализовано при принятии решения о признании победителя уклонившимся.

1. В третьем доводе заявитель указывает, что заказчиком ненадлежащим образом в проекте контракта указаны сведения о сроках исполнения контракта, что послужило основанием для отказа в приеме независимой гарантии.

С данным доводом не согласны ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 1.2 проекта Контракта 1.2. Подрядчик обязуется выполнить работы, перечисленные в приложении 1 к Контракту «Сведения об объектах закупки» (далее – работы), в соответствии с Контрактом и сдать их результат Заказчику **в обусловленные Контрактом сроки,** а Заказчик обязуется принять и оплатить работы, в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта начальный и конечный сроки выполнения работ, а также промежуточные сроки выполнения работ (если они предусмотрены Контрактом), **указаны в разделе «Обязательства по выполнению работ» приложения 2 к Контракту.**

В соответствии с Приложением 2 к контракту срок окончания выполнения работ подрядчиком «31.03.2025 г.».

В соответствии с пунктом 5.4.1 проекта Контракта подрядчик обязан в соответствии с условиями Контракта выполнить работы в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки, **а также передать Заказчику результат работ в порядке и сроки, установленные приложениями 2 и 3 к Контракту и иными условиями Контракта.**

В соответствии с пунктом 5.4.2 проекта Контракта подрядчик обязан своевременно направлять Заказчику посредством использования Портала исполнения контрактов Единой автоматизированной системы управления закупками Московской области (далее – ПИК ЕАСУЗ) надлежащим образом оформленные документы, подтверждающие исполнение обязательств в соответствии с условиями Контракта, в том числе перечисленные в приложении 3 к Контракту.

В соответствии с пунктом 5.4.10 проекта Контракта подрядчик обязан **устранять за свой счет выявленные в процессе выполнения работ, при приемке выполненных работ** и в течение гарантийного срока **недостатки работ, возникшие вследствие невыполнения и (или) ненадлежащего выполнения работ Подрядчиком и (или) третьими лицами**, привлеченными им для выполнения работ, а в случае, если указанные недостатки причинили убытки Заказчику и (или) третьим лицам, возместить убытки в полном объеме в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5.4.11 проекта Контракта подрядчик обязан исполнять иные обязанности в соответствии с законодательством Российской Федерации и настоящим Контрактом.

В соответствии с пунктом 5.4.12 проекта Контракта подрядчик обязан выполнить обязательства в соответствии с разделом «Иные обязательства» приложения 2 к Контракту (при наличии таких обязательств).

В соответствии с разделом «Иные обязательства» приложения 2 к Контракту для подрядчика предусмотрено с следующее обязательство «Полное исполнение контракта». Сроки исполнения данного обязательства:

Срок начала исполнения обязательства: 1 дн. от даты исполнения обязательства-предшественника «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_»;

Срок окончания исполнения обязательства: **5 раб. дн. от даты исполнения обязательства-предшественника «**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**».**

Приложением 3 к Контракту предусмотрено обязательство подрядчика по формированию и направлению документа о приемке со сроком исполнения равным 5 рабочих дней от даты окончания исполнения обязательства в данном документе, т.е. от даты исполнения основного обязательства по выполнению работ.

Так же данным приложением предусмотрено обязательство по направлению акта о полном исполнении контракта со сроком исполнения равным **5 рабочих дней от даты окончания исполнения обязательства в данном документе.**

Таким образом, сведения о сроках исполнения обязательств были изложены в понятной и наглядной форме без какой-либо неопределенности.

Так же отмечаем, что в соответствии с пунктом 1 типовой формы независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, настоящая независимая **гарантия обеспечивает исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных контрактом,** заключенным с бенефициаром, включающих в том числе обязательства принципала по уплате неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

Таким образом, независимая гарантия должна обеспечивать исполнение всех обязательств подрядчика, как основного обязательства, обязательства по направлению документов об исполнении, так и обязательства по устранению недостатков, выявленных в процессе приемки.

При этом срок действия независимой гарантии, предоставленной участником, превышает на один месяц только предусмотренный контрактом срок исполнения основного обязательства и не учитывает прочие обязательства подрядчика, предусмотренные контрактом.

В этом же доводе заявитель указывает, на то, что действующее законодательство допускает внесение изменений в типовую форму независимой гарантии, в частности в пункт 1. С данным доводом не согласны ввиду следующего.

В соответствии с абзацем 1 дополнительных требований независимая гарантия должна быть составлена по утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. N 1005 "О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" типовой форме независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта. **Это означает, что изменений типовой формы не допускается.** Для указания дополнительных условий типовой формой предусмотрен пункт 17.

При этом текст пункта 1 независимой гарантии, предоставленной участником, не соответствует тексту пункта 1 типовой формы:

|  |  |
| --- | --- |
| Текст пункта 1 предоставленной независимой гарантии | Текст пункта 1 типовой формы |
| Настоящая независимая гарантия обеспечивает исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с бенефициаром, включающих в том числе **на** обязательства по **возврату аванса (при его наличии),** уплате неустоек (штрафов, пеней) **в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом обязательств, предусмотренных Контрактом, а также возмещению убытков, понесенных Бенефициаром в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Принципалом своих обязательств по Контракту.** | Настоящая независимая гарантия обеспечивает исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с бенефициаром, включающих в том числе обязательства принципала по уплате неустоек (штрафов, пеней). |

Следовательно, в этой части предоставленная независимая гарантия также не соответствует требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе и дополнительным требованиям, что на основании части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе является основанием для отказа в приеме независимой гарантии.

При этом как уже было отмечено выше, Закон о контрактной системе не предоставляет заказчику право выбора – принимать ненадлежащее исполнение или нет. Статьи 45 и 51 содержат императивные нормы, которые заказчик обязан соблюдать, что и было реализовано при принятии решения о признании победителя уклонившимся.

На основании вышесказанного просим признать жалобу необоснованной.

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