

В ФАС России  
107078, город Москва, Мясницкий пр-д, д. 4  
стр. 1

**Заявитель (Участник): ООО «Актив Карго»**  
в лице Генерального директора Осипова В.Н.  
196210, Россия, г. Санкт-Петербург, ул.  
Стартовая, д. 17, литера АП, этаж 2, помещ. 2  
ОГРН: 1117847454900 от 25 октября 2011 г.  
ИНН 7810845030

исх. №Т121-3/23  
«01» ноября 2023

**ЖАЛОБА**  
на действия заказчика  
(№ закупки 32312740519)

**I. Фактические данные:**

1.1. 06.09.2023 Государственное унитарное предприятие города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина" (далее – Заказчик) опубликовало на площадке АО «ЕДИНАЯ ЭЛЕКТРОННАЯ ТОРГОВАЯ ПЛОЩАДКА» (далее – ЭТП) извещение о проведении закупки № 32312740519

Документацией о закупке №32312740519 на право заключения договора на поставку батарей аккумуляторных свинцово-кислотных стационарных установлено, что закупка производится посредством аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть ТОЛЬКО субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Документация о закупке). При закупке заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также Положением о закупке Заказчика.

1.2. 29.09.2023 в 13:50 (МСК) был опубликован итоговый протокол, в соответствии с которым ООО «Актив Карго» (далее – Участник) было признано победителем аукциона с ценовым предложением 31 274 808,72 рубля с НДС.

1.3. 04.10.2023 в 14:33 (МСК) заказчиком на ЭТП были размещены - договор с условием о его подписании участником, признанным победителем, 09.10.2023 года. При этом, цена договора была снижена заказчиком на 15% относительно цены, предложенной ООО «Актив Карго», в связи с установлением приоритета товаров российского происхождения: до 26 583 587,38 рубля с НДС.

исполнения договора в размере, превышающем в 1,5 раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса). В случае невыполнения установленных требований победитель или участник закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора (п. 42.3 Положения о закупках).

В случае с закупкой №32312740519 при применении антидемпинговых мер увеличенный в 1,5 раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о закупке, должен составлять 5 519 083,91 (Пять миллионов пятьсот девятнадцать тысяч восемьдесят три) рублей 91 (девятьсот одна) копейка - 7,5 % от начальной (максимальной) цены Договора.

В соответствии с п. 2 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляемой отдельными заказчиками.

Так, Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление №1352), на которое в Положении о закупке также содержится ссылка, установлены особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 25 Постановления №1352, если в документации о закупке, участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения не может превышать 5% НМЦ договора, если договором не предусмотрена выплата аванса.

Договором, предложенным Заказчиком к подписанию, выплата аванса не предусмотрена.

Требования к размеру обеспечения, указанные в Положении о закупке, не могут быть применены к закупке №32312740519, поскольку нарушают требования, указанные в пункте 25 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 и положения пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, действия закупочной комиссии, выразившиеся в ненадлежащем применении антидемпинговых мер, установленных Положением о закупках Заказчика, противоречат положениям законодательства Российской Федерации о закупке товаров, работ, услуг и нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 8.2. части 9, пункта 15.2 части 10 статьи 4 Закона о закупках. Позиция Участника также подтверждается Решением Федеральной антимонопольной службы от 21.04.2023 №223ФЗ-154/23, принятым по результатам рассмотрения жалобы ООО «Р» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Кроме того, Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по делу №077/10/104-14244/2023 о проверке сведений необходимости включения ООО «Актив Карго» в реестр недобросовестных поставщиков 26.10.2023 было вынесено заключение: не рекомендовать включение сведений об ООО «Актив Карго» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

**Учитывая изложенное, ООО «Актив Карго» считает, что**  
**- Заказчиком ненадлежащим образом применены требования Положения о закупках. Кроме того, указанные требования противоречат требованиям**

**Документации о закупке, а действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 8.2. части 9, пункта 15.2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.**

**- независимая гарантия 09.10.2023 № 7810845030-23-Г15, предоставленная участником вместе с подписанным договором, соответствует требованиям Закона о закупках и Документации о закупке.**

3.2. Заказчиком ненадлежащим образом применены положения об установлении приоритета товаров российского происхождения

В соответствии с Протоколом подведения итогов процедуры 32312740519 от 29.09.2023 победителем аукциона признано ООО «Актив Карго», снизившее предложение о цене товара 42,5% от НМЦ.

По результатам проведения электронного аукциона заказчик 04.10.2023 в 14:33 (МСК) заказчиком на ЭТП был размещен договор с условием о его подписании участником, признанным победителем, 09.10.2023 года. При этом, цена договора была снижена заказчиком на 15% от предложенной ООО «Актив Карго» (победителем электронного аукциона) и установленной в Итоговом протоколе от 29.09.2023, в связи с установлением приоритета товаров российского происхождения в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 №925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее – Постановление №925): до 26 583 587,38 рубля с НДС.

Заказчиком применены положения п. 3 Постановления №925, выразившиеся в снижении цены договора на 15% от предложенной ООО «Актив Карго».

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В то же время согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Данное право Правительством Российской Федерации реализовано путем принятия Постановления №925.

При осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о

поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производится по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке (пункт 2 постановления Правительства N 925).

В силу пункта 3 постановления Правительства N 925 при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения аукциона или иным способом, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на "шаг", установленный в документации о закупке, в случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15% от предложенной им цены договора.

В соответствии с пунктом 8 Постановления №925 приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года.

Согласно пункту 5 постановления Правительства N 925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке сведений, определенных положением о закупке, в том числе указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

Пунктом 6 постановления Правительства N 925 регламентированы случаи, при которых приоритет не предоставляется, в том числе, если в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами (подпункт "в").

Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1994 года включает в себя положения Генерального соглашения по тарифам и торговле от 30.10.1947, приложенного к Заключительному акту, принятому по завершении Второй сессии Подготовительного комитета Конференции Организации Объединенных Наций по торговле и занятости (исключая протокол о временном применении), с уточнениями, поправками или изменениями, внесенными на основании положений правовых актов, которые вступили в силу до даты вступления в силу соглашения о Всемирной торговой организации (подпункт "а" пункта I Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года).

Пунктом 1 статьи I части I ГАТТ 1947 установлено, что любое преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляемые любой Договаривающейся Стороной любому товару, происходящему из, или предназначенному для любой другой страны, должны немедленно и, безусловно, предоставляться аналогичному товару, происходящему из, или предназначенному для территорий всех других Договаривающихся Сторон.

Согласно ГАТТ 1994 года товарам происхождения из стран, присоединившихся к ГАТТ 1994, работам, услугам, выполняемым, оказываемым лицами из стран, присоединившихся к ГАТТ 1994, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, за исключением случаев, которые, в том числе относятся к общим исключениям (статья 20 ГАТТ 1947), исключениям по соображениям безопасности (статья 21 ГАТТ 1947).

Согласно пункту 4 статьи III части II ГАТТ 1947 товарам с территорий любой договаривающейся стороны, ввозимым на территорию другой договаривающейся стороны, предоставляется режим не менее благоприятный, чем тот, который предоставлен аналогичным товарам отечественного происхождения в отношении всех законов, правил и

требований, затрагивающих их внутреннюю продажу, предложение к продаже, покупку, транспортировку, распределение или использование.

Таким образом, при закупке товаров, работ и услуг юридическими лицами, подпадающими под действие Закона о закупках, приоритет, предусмотренный Постановлением N 925, предоставляется товарам (подрядчикам, исполнителям) стран ВТО, а также подрядчикам и исполнителям стран ЕАЭС наравне с российскими товарами (подрядчиками, исполнителями), то есть товары этих стран в рамках исполнения Постановления N 925 полностью приравниваются к товарам российского происхождения.

Согласно подпунктам "б" и "в" пункта 6 Постановления N 925 приоритет не предоставляется в случаях, если все заявки на участие в закупке содержат предложения о поставке товаров российского происхождения либо все заявки на участие в закупке содержат предложения о поставке товаров, произведенных в странах, не являющихся участниками международных соглашений, предусмотренных пунктом 8 Постановления N 925.

ООО «Актив Карго» предложило товар, страной происхождения которого является Китай – участник ВТО, следовательно товару, предложенному заявителем, предоставляется приоритет в соответствии с Постановлением №925: исключение из заявленной участником цены 15% при ранжировке с последующим заключением договора по цене, предложенной участником.

Постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа от 04.07.2023 №Ф03-2818/2023 установлено, что при предложении участником товара, страной происхождения которого является КНР, являющаяся в соответствии с Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1947 года договаривающейся стороной, не относящийся к исключениям, указанным в статьях XX-XXI ГАТТ 1947 года и корреспондирующей им статье 29 Договора о ЕАЭС, у заказчика отсутствуют правовые основания для снижения в порядке пункта 3 Постановления Правительства №925 цены договора на 15% от предложенной победителем аукциона цены договора.

**Считаем, что дополнительное снижение цены договора на 15% является нарушением требований действующего законодательства Российской Федерации.**

На основании изложенного, а также руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **ПРОШУ:**

1. Признать жалобу ООО «Актив Карго» обоснованной
2. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений
3. Выдать заказчику предписание о внесении изменений в Договор №32312740519-05 между Государственным унитарным предприятием города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитену имени В.И. Ленина» и ООО «Актив Карго» в части его цены: установление цены договора равной цене, предложенной ООО «Актив Карго» и указанной в Протоколе подведения итогов процедуры 32312740519 от 29.09.2023.
4. Выдать заказчику предписание на возвращение Договора №32312740519-05 между Государственным унитарным предприятием города Москвы "Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитену имени В.И. Ленина» и ООО «Актив Карго» на стадию подписания.

#### **Приложения:**

1. Приказ №1 от 25.10.2011