



Куда: Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

Заявитель:
Общество с ограниченной ответственностью "АЛЬЯНССТ" (ООО «АЛЬЯНССТ»)

Ответчик/Заказчик:
Федеральное Государственное Унитарное Предприятие «Предприятие по управлению собственностью за рубежом» Управления делами Президента Российской Федерации (сокращенное наименование – ФГУП «Госзагрансобственность»).

31.05.2024 г.

Жалоба на действия Заказчика, Закупочной комиссии

I. Фабула дела

1. 29.05.2024 года на сайте ЕИС закупки было размещено Извещение о закупке № 32413652823 (<https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/common-info.html?noticeInfoId=16835015>) (о проведении мониторинга цен и предложений на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции здания, расположенного в Арабской Республике Египет, г. Каир) (далее – Закупка) (Приложение №1 – Документация).

2. Информация о Закупке:

1. Способ закупки: мониторинг цен и предложений.
2. Заказчик: федеральное государственное унитарное предприятие «Предприятие по управлению собственностью за рубежом» Управления делами Президента Российской Федерации (сокращенное наименование – ФГУП «Госзагрансобственность»).

8. Предмет договора: выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции здания, расположенного в Арабской Республике Египет, г. Каир

9. Место оказания услуг: Арабской Республике Египет, г. Каир

II. Доводы Жалобы

1. Требования Организатора закупки к Участникам являются необоснованными.

1.1. Согласно п.12 раздела 19 Документации «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке», Заявка должна содержать: *«полученную не ранее чем за один месяц до дня размещения... извещения о проведении закупки, выписку из реестра членов саморегулируемой организацией с указанием объема средств..., подтверждающую наличие права осуществлять строительство...».*

1.1.1 Стоит отметить, что требования п.12 раздела 19 Документации о предоставлении Выписки из реестра СРО напрямую противоречат п. 6.7. Положения о закупке товаров, работ, услуг федеральным государственным унитарным предприятием «Предприятие по управлению собственностью за рубежом» Управления делами Президента Российской Федерации, утвержденного Приказом от 09 августа 2023 года №241 (далее – Положение о закупке)(Приложение №3), *«Не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные пунктами 7.2 и 7.3 настоящего Положения».* Заявитель полагает, что в цитируемом пункте допущена опечатка и имеется в виду п.п. 6.2 и 6.3 Положения о закупке. Однако, в любом случае, по всему тексту документа отсутствует требование о предоставлении такой выписки.

1.2. Закупочной комиссией не учтен тот факт, что нормативно-правовые положения "Градостроительный кодекс Российской Федерации" от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ред. от 04.08.2023) не распространяются на выполнение работ на территории иностранного государства. В нашем случае, работы выполняются на территории Арабской Республики Египет, в связи с чем, нормы об ограничениях, касающихся обязательности внесения определенных сумм в фонды СРО, не распространяются на рассматриваемые правоотношения.

1.2.1. В частности, Заявитель не сможет использовать компенсационные фонды, создаваемые СРО в целях материального обеспечения имущественной ответственности Заявителя перед потребителями и иными лицами в случаях, если такая ответственность наступит. **Таким образом, не исполнится основная цель существования института компенсационных фондов.** Соответственно, в данном случае предъявление требования о наличии определенного размера взносов представляет из себя всего лишь формальный барьер для участия в закупке, не представляющий из себя некоего «обеспечения».

1.2.2. При этом, согласно п.6.4 Положения о закупке, *«Требования, указанные в настоящем разделе, предъявляются в равной степени ко всем участникам закупки».* Ранее в данном разделе, абз. 1 п.6.2: *«К участникам закупки предъявляются следующие обязательные требования:*

- соответствие требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг), являющихся предметом закупки».

Таким образом, если к Заявителю-резиденту предъявляются требования Градостроительного Кодекса касательно формирования компенсационных фондов (даже при выполнении работ за рубежом), то такие требования **в равной степени применимы и к**

Заявителям-нерезидентам. Никаких исключений в данной части Положение не содержит. Однако, Заявитель такого требования к нерезидентам не предъявляет.

1.2.3. При этом, Заявитель физически не имел возможности успеть увеличить свои взносы в компенсационные фонды за такой короткий срок (4 рабочих дня от размещения извещения до окончания срока подачи Заявок).

Вывод: Организатор закупки не имеет право устанавливать данное требование в закупочной документации, так как действие Градостроительного Кодекса не распространяется на правоотношения, связанные с выполнением работ на территории иностранного государства (в частности, институт компенсационных фондов не выполняет своей «обеспечительной» функции), во-вторых, если соглашаться с применимостью норм градостроительного кодекса на правоотношения, касающиеся выполнения работ за рубежом, то такие нормы равно распространяются и на Заявителей-нерезидентов согласно Положения о закупке Заказчика.

Нормативное обоснование:

1. Согласно п.4 ч.10 ст. 3 Закона о закупках: «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", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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.

2. К резидентам и нерезидентам устанавливаются разные требования, что является дискриминационным и не является обоснованным ограничением конкуренции.

2.1. Согласно ранее упоминаемому п. 12 раздела 19, выписку из реестра СРО необходимо представлять только резидентам РФ.

2.2. Стоит упомянуть, что иностранные компании имеют возможность вступить в СРО через созданный Филиал на территории РФ.

2.3. При этом, очевидно, что требовать от иностранной компании создания Филиала для вступления в СРО, которое может дать допуск на выполнение работ **исключительно на территории РФ** является необоснованным и неэффективным.

2.3.1. Однако, в таком случае, чем продиктовано дискриминационное требования в отношении резидентов РФ в закупке на выполнение работ за рубежом? Если Заказчик полагает, что наличие членства в СРО имеет некую важную функцию для выполнения работ за рубежом и устанавливает такое обязательное требование, то почему нет соответствующего уравнивающего обеспечительного требования для нерезидентов?

Вывод: установленное требование в отношении резидентов в отсутствии такого же либо аналогичного требования в отношении нерезидентов нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Нормативное обоснование:

1. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках: «При закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

2. Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках: «При закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации».

Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке)».

3. Согласно части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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».

3. Проектно-сметная документация и срок подачи Заявок.

3.1. В соответствии с п.14 Документации, Заказчик предлагает Участникам ознакомиться с проектно-сметной документацией по объекту выполнения работ по адресу в Москве. Заявитель полагает, что с учетом и так недостаточного срока на подготовку и подачи Заявки (4 рабочих дня, один из которых является днем публикации извещения (время публикации на ЕИС 29.05.2024 г. 19:57 по Москве), а другой – днем подачи заявки до 03.06.2024 г. 09:00 по Москве), требовать от Участника приехать для ознакомления с документацией чрезмерно. Такое требование является еще одним формальным барьером, имеющим своей целью ограничить доступ Участников к участию в закупке. Например, каким образом предлагается ознакомиться с данной документацией иностранным Участникам либо Участникам не из Московского региона?

3.2. При этом в Документации не представлены никакие другие документы, описывающие объемы работ, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в закупке. Отсутствие в полном объеме проектной документации в составе Документации на выполнение работ по строительству объектов капитального строительства означает, что Заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки возможности обоснованно сформировать свое предложение, что нарушает пункт 3 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023), пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3.3. Также, стоит отметить противоречие, касающееся сроков подачи Заявок.

3.3.1. Так, согласно ч.23 ст. 3.2. Закона о закупках, *«При проведении запроса предложений извещение об осуществлении закупки и документация о закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не менее чем за семь рабочих дней до дня проведения такого запроса».*

3.3.2. Согласно пункту 15.1 Положения о закупке Заказчика, в свою очередь, содержит следующую норму: *«При проведении мониторинга цен и предложений извещение о проведении запроса предложений и документация о запросе предложений размещаются Заказчиком в единой информационной системе не менее чем за четыре дня до дня проведения мониторинга цен и предложений.»*

3.3.3. При этом, действительно, Закон о закупках предусматривает возможность осуществления иных способов проведения конкурентных закупок, установленных Положением о закупке. Однако, представляется, что установление Положением о закупке условий, ухудшающих положение Участников по сравнению с условиями, установленными

Законом о закупках (в части существенного ограничения срока подготовки Участников к подаче Заявки) является дискриминационным и ограничивающим конкуренцию.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 29.12.2022) «О защите конкуренции», пунктом 2 части 1 статьи 3, частью 1 статьи 2, частью 6 статьи 3 Закона о закупках,

ПРОШУ:

1. Признать доводы Жалобы обоснованными.
2. Признать в действиях Заказчика, Организатора Закупки нарушения пункта 4 части 10 статьи 3, пункта 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023), раздела 18 и 19 Документации, п.6.2, п.6.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг федеральным государственным унитарным предприятием «Предприятие по управлению собственностью за рубежом» Управления делами Президента Российской Федерации, утвержденного Приказом от 09 августа 2023 года №241.
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в частности, направленное на исключение Заказчиком требования, содержащегося в п.12 раздела 19 Документации, а также на исправление недостатков Документации, указанных в разделе 3 настоящей Жалобы.

Ведомости объемов работ

Приложения:

1. Документация.
2. Положение о закупке.