**РЕШЕНИЕ**

**по жалобе ООО «Дисплей Балтика»**

**(вх. № 7619-ЭП/23)**

**«30» мая 2023 г.** **г. Пермь**

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

**Заместитель Председателя Комиссии:**

**<...>,** начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

**Члены комиссии**:

**<...>,** ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

**<...>,** специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов

при участии представителя ООО «Дисплей Балтика» - <...>, при участии представителя АО «ОДК-Стар» - <...>, каждым из представителей предъявлен паспорт и документы, подтверждающие полномочия,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Дисплей Балтика» (далее – Заявитель, ООО «Дисплей Балтика») (ОГРН: 1037843056954, Дата присвоения ОГРН: 10.02.2003, ИНН: 7825408940, КПП: 781301001) (вх. № 7619-ЭП/23), на действия (бездействие) Акционерного общества «ОДК-СТАР» (далее также – Заказчик, АО «ОДК-СТАР») (ОГРН 1025900895712, ИНН/КПП 5904100329/590401001), Закупочной комиссии АО «ОДК-СТАР» при проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку компьютеров, их частей и принадлежностей (персональных компьютеров) (извещение №17-05-2023-00293 размещено на официальном сайте ЭТП ООО «АСТ ГОЗ») (далее – торги, закупка),

**УСТАНОВИЛА:**

23.05.2023 г. в адрес Пермского УФАС Россия поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, доводы которой сводятся к неприменению положения Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 N 925 (ред. от 16.05.2022) "О

приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами" (далее также – Постановление №925) при оценке заявки Заявителя.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС России к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 5253/23 от 29.05.2023), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

**1.** В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи

заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской 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.

**2.** При проведении закупки Заказчик руководствовался Единым положением о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее также – Положение), извещением №17-05-2023-00293 на официальном сайте ЭТП ООО «АСТ ГОЗ» (далее

также – извещение), Документацией о закупке по закрытому запросу предложений на право заключения договора на поставку компьютеров, их частей и принадлежностей (персональных компьютеров) (далее также – Документация).

В соответствии с указанными документами:

Заявки подаются, начиная с «10» апреля 2023 г., и до 12 ч. 00 мин. «03» мая 2023 г. (по местному времени организатора закупки);

Дата рассмотрения заявок: «11» мая 2023 г.;

Дата оценки и сопоставления, подведения итогов закупки: «18» мая 2023 г.

По мнению Заявителя его права и законные интересы нарушаются действиями Заказчика, а именно Заявитель полагает, что при оценке его заявки Заказчиком не применены положения Постановления №925.

**3.** Ознакомившись с имеющимися материалами жалобы, позицией Заказчика, доводом Заявителя о неправомерном неприменении Постановления №925, Комиссия Пермского УФАС России установила следующее.

В соответствии с ч. 8 ст. 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.

Механизм осуществления импортозамещения в рамках Закона о закупках предусмотрен постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 (далее - Постановление № 925).

Постановлением № 925 установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее - приоритет).

Из анализа Постановления № 925 следует, что российское происхождение товаров (работ, услуг), является законодательно установленной характеристикой Приоритета, который применяется к товарам (работам, услугам).

В пункте 2 Постановления № 925 предусмотрен следующий порядок предоставления приоритета товарам российского происхождения: при осуществлении закупок товаров способом, при котором победителем признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (выбранный третьим лицом способ проведения закупки - запрос котировок подпадает под данное условие), оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, по стоимостным критериям оценки производятся 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.

Пунктом 3 Постановления № 925 установлено, что 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 процентов от предложенной им цены договора.

Подпунктом "а" пункта 5 Постановления № 925 установлено, что условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке требования об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров.

В силу подпункта "б" пункта 5 Постановления № 925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке положения об ответственности участников закупки за представление недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в закупке и такое положение было закреплено в документации к извещению о проведении аукциона.

Согласно п. 2 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 производятся 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.

По смыслу пп. «г» п. 6 Постановления № 925 приоритет не предоставляется в случаях, если в заявке на участие в закупке, представленной участником конкурса или иного способа закупки, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем которой признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, при этом стоимость товаров российского происхождения, стоимость работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, составляет менее 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг.

Из анализа предложений участников закупки, а также из протокола №315-2 от 18.05.2023 следует, что приоритет в рамках Постановления № 925 не был представлен ни одному из участников.

Так, из указанных документов следует, что участниками ООО «КМ Инженерные Системы», ООО "Технторг", ООО «АйТи Лабс» к поставке предлагаются товары, страной происхождения которых является Китай. Участник ООО «Дисплей Балтика» предложил товары, страной происхождения которых является как Россия, так и Китай.

В соответствии с Письмом ФАС России от 22.11.2019 N ИА/102692/19 "О направлении разъяснений порядка применения положений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" приоритет должен применяться в равной степени к товарам российского происхождения и товарам иностранного происхождения государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза; работам/услугам, выполняемым/оказываемым российскими лицами, и работам/услугам, выполняемым/оказываемым иностранными лицами государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза. Приоритет в отношении товаров/работ/услуг иных стран не применяется.

Подобного подхода придерживается также Верховный Суд Российской Федерации (Определение Верховного Суда РФ от 06.06.2022 N 310-ЭС22-8073 по делу N А83-20874/2020).

Китайская народная республика не является государством-участником Евразийского экономического союза.

Из заявки следует, что Заявителем к поставке предлагается товар как российского, так и иностранного происхождения (Китай), тогда как иными участниками, в том числе, победителем закупки, предложены товары исключительно иностранного происхождения (Китай).

Согласно п. 8 Приложения №2 к информационной карте Документации оценка и сопоставление заявок, которые содержат предложение о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по критериям оценки «Цена договора или цена за единицу продукции» производится по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 (пятнадцать) процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке (предоставление приоритета).

В соответствии с пп. «е» п. 10 Приложения № 2 к информационной карте Документации приоритет не предоставляется, если в заявке на участие в закупке содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, при этом стоимость товаров российского происхождения, стоимость работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, составляет менее 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг. Для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены радиоэлектронной продукции, включенной в единый реестр радиоэлектронной продукции, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами, цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены каждой единицы товара, работы, услуги, указанной в извещении о закупке, на коэффициент изменения начальной

(максимальной) цены договора по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на начальную (максимальную) цену договора.

Одним из особенностей установления приоритета в соответствии с Документацией является то, что случае проведения переторжки предоставление приоритета осуществляется в отношении окончательных предложений участников закупки (пп. «б» п. 10 Приложения №2 к информационной карте Документации).

В материалы дела представлен протокол проведения переторжки от 16.05.2023 г., в соответствии с которым участником ООО «Технторг» предложена цена в размере 15 916 454 рублей, участником ООО «Айти Лабс» предложена цена в размере 15 997 660,8 рублей.

Как следует из рассматриваемого протокола, Заявитель не принимал участие в этапе переторжки, его предложение осталось неизменным и составило 18 476 544 рублей.

Стоимость товаров российского происхождения, предлагаемых к поставке Заявителем, составляет 18 117 120 рубля (сумма стоимости товаров по позиции 1 коммерческого предложения), стоимость товаров иностранного происхождения составляет 359 434 рубля (сумма стоимости товаров по позиции 2 коммерческого предложения).

С учетом изложенного, стоимость доли товаров российского происхождения в предложении Заявителя определяется как:

100*18 117 120 =18 476 544 *X,

где

100 – общая доля в стоимости предложения Заявителя, %;

18 117 120 – стоимость предлагаемых Заявителем товаров российского происхождения, рублей;

18 476 544 – стоимость предлагаемых Заявителем товаров российского и иностранного происхождения, рублей;

X - доля товаров российского происхождения в предложении Заявителя, %.

Таким образом доля товаров российского происхождения в предложении Заявителя составляет 100*18 117 120/18 476 544 = 98,05%.

Следовательно, стоимость товаров российского происхождения с учетом предложения Заявителем к поставке товаров как российского, так и иностранного происхождения (Китайская народная республика) составляет 98,05%, т.е. более 50%, что является основанием для предоставления приоритета заявке Заявителя (п. 2 Постановления №925).

Учитывая изложенное, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу об обоснованности указанной жалобы.

По смыслу п. 2 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 производятся 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.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Документацией Заказчика установлены порядок и условия для применения норм Постановления №925 (Приложение № 2 к информационной карте Документации) и предоставления приоритета товарам российского происхождения.

Не применяя приоритет по отношению к предложению о поставке товаров как российского, так и иностранного (Китай), в котором доля российских товаров составляет 98,05%, Закупочная комиссия Заказчика допустила нарушение ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, а также п. 2 Постановления № 925.

Учитывая изложенное, в действиях Закупочной комиссии Заказчика устанавливается нарушение ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, п. 2 Постановления №925.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Учитывая изложенное, Комиссия Пермского УФАС России в настоящем случае исходит из необходимости выдачи соответствующего предписания, поскольку выдача предписания обеспечит восстановления прав и законных интересов Заявителя как участника закупки.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

**РЕШИЛА:**

**1.** Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Дисплей Балтика» (ОГРН: 1037843056954, Дата присвоения ОГРН: 10.02.2003, ИНН: 7825408940, КПП: 781301001) (вх. № 7619-ЭП/23), на действия (бездействие) Акционерного общества «ОДК-СТАР» (ОГРН 1025900895712, ИНН/КПП 5904100329/590401001), Закупочной комиссии АО «ОДК-СТАР» при проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку компьютеров, их частей и принадлежностей (персональных компьютеров) (извещение №17-05-2023-00293 размещено на официальном сайте ЭТП ООО «АСТ ГОЗ»), **обоснованной.**

**2.** Установить в действиях Закупочной комиссии Акционерного общества «ОДК-Стар» нарушение ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 2 Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 N 925 "О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами".

**3.** Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

**<...>**

**Заместитель Председателя Комиссии**

**Члены Комиссии** <...>

**<...>**

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Исп.<...>

тел.8(342)235-10-36

2023-6148