

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Заказчик:

ГУП

Федеральной антимонопольной службы

**по Республике Крым и городу
Севастополю**

Заявитель:

ООО

Адрес: ул. Александра Невского, д. 1,

г. Симферополь, Республика Крым, 295000

тел. (3652) 544-638, факс (3652) 252-431

e-mail: fo82@fas.gov.ru

Заинтересованное лицо:

ООО

06.09.2021 №082/06/18.1-
1523/2021реш

Оператор электронной площадки:

АО

Решение

по делу №082/06/18.1-1523/2021

**о результатах рассмотрения жалобы на действия
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»**

06.09.2021

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг
Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике
Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее –
Комиссия)

при участии представителей интересов:

- ГУП РК (далее — Заказчик) – (по доверенности), (по доверенности) – посредством видеоконференц-связи,

- ООО (далее — Заявитель) – (по доверенности),

- ООО (далее — Заинтересованное лицо) – (директор), (по доверенности), (по доверенности) – очно,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу Заявителя на действия Заказчика (Уполномоченного органа, комиссии Заказчика) при проведении закупки «Серверное оборудование» (извещение №32110559878) (далее — Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями комиссии Заказчика, в нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) неправомерно применившей приоритет товаров российского происхождения при ранжировании заявок участников.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Закупки комиссия Заказчика действовала в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП РК (далее – Положение).

Согласно доводу жалобы закупочная комиссия неправомерно применила приоритет товаров российского происхождения при ранжировании заявок участников, вследствие чего заявка Заявителя не была признана победителем закупки.

В соответствии с частями 1, 2 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 (положение о закупке).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В силу части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить, в частности, приоритет (включая минимальную долю закупок) товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Данный приоритет установлен Постановлением Правительства Российской Федерации N 925 от 16.09.2016 "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 - Постановление N 925).

В силу пункта 2 Постановления N 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.

Пунктом 4.11 Положения предусмотрено право Заказчика устанавливать приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами. Преференции применимы в случае, если об их наличии и способе применения было прямо объявлено в документации, извещении или порядок и случаи применения преференций установлены законодательством Российской Федерации. Условием для предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами при осуществлении закупок товаров, работ, услуг за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, является включение в документацию о закупке ряд сведений, указанных в п.4.12 Положения о закупках.

Пунктом 1.8 документации о Закупке определено предоставление приоритетов товарам российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами при проведении закупки:

1.8.1. В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» во исполнение Постановления Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. 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», с учетом требований Положения о закупке устанавливается приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам,

выполняемым, оказываемым иностранными лицами при проведении закупки (далее – приоритет).

1.8.2. В рамках данной закупочной процедуры действуют следующие понятия и определения: Российские лица – это юридические лица и индивидуальные предприниматели, зарегистрированные на территории РФ, а также граждане РФ; Иностранные лица – это юридические лица, зарегистрированные на территории иностранного государства; физические лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации и имеющие доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства. Отнесение Участника закупки к российским или иностранным лицам производится на основании документов Участника закупки, содержащих информацию о месте его регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц).

1.8.3. Приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами предоставляется в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925-ПП (далее - Приоритет) в случае в пункте 28 части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» установлена такая возможность.

1.8.4. Приоритет предоставляется при соблюдении следующих условий:

а) участник должен указать в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров;

б) предоставление участниками закупки недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке, является основанием для признания заявки участника не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения такого участника от участия в закупке;

в) отнесение участника закупки к российским или иностранным лицам производится на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте его регистрации (для

юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);

г) отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

д) указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

1.8.5. Приоритет не предоставляется в случаях, если:

а) закупка признана несостоявшейся и договор заключается с единственным участником закупки;

б) в заявках всех участников не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами;

в) в заявках всех участников не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами;

г) 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.

1.8.6. Для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в документации о закупке, на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены лота по результатам процедур закупки, определяемый как результат деления цены договора, предложенной участником в окончательном предложении

на начальную (максимальную) цену лота (в случае, если закупка проводится по единичным расценкам, коэффициент изменения начальной (максимальной) цены лота по результатам процедуры закупки, определяется как результат деления суммы единичных цен по всем позициям Заявки Участника на сумму начальных (максимальных) цен единиц, указанных в закупочной документации).

1.8.7. При осуществлении закупок товаров, работ, услуг 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.

1.8.8. При осуществлении закупок радиоэлектронной продукции оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке радиоэлектронной продукции, включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции (далее – ЕРРЭП, <https://gisp.gov.ru/documents/10546664/>), по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 30 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

1.8.9. Указанный приоритет применяется с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.

Согласно протоколу от 26.08.2021 №32110559878/3 подведения итогов запроса предложений в электронной форме:

При рассмотрении заявок комиссией Заказчика было установлено, что участниками закупки была представлена (задекларирована) следующая информация в части подтверждения сведений о стране происхождения предлагаемого к поставке товара: ООО (Заявитель) – Китай, ООО (Заинтересованное лицо)– РФ.

Согласно представленным в материалы дела расчетам ООО (Заинтересованное лицо) предложило цену заявки 12 358 278,00 рублей, которая, в соответствии с требованиями Постановления N 925 в целях оценки была снижена на 15% и составила 10 504 536,30 рублей. ООО (Заявитель) предложило цену заявки 9 166 600,00 рублей, приоритет и снижение цены к данной сумме применен не был.

Согласно доводам Заявителя приоритет никому из участников не должен был быть предоставлен. По мнению Заявителя, в силу положений пункта 8 Постановления N 925 приоритет товаров российского происхождения должен распространяться также и на товары, происходящие из иностранных государств - членов Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ, ныне Всемирная Торговая Организация), в том числе на товары, происходящие из КНР, предложенные участником к поставке.

Пунктом 8 Постановления N 925 определено, что приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г. При этом статьей XX

Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ 1947) и статьей 29 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года установлено право Государства-члена Всемирной торговой организации и Страны-участницы Евразийского экономического союза устанавливать приоритет по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства (в том числе, являющегося страной-участницей Евразийского экономического союза и Всемирной торговой организации), работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (в том числе, являющимися страной участницей Евразийского экономического союза и Всемирной торговой организации) в ряде специфических сфер, например, в сферах охраны жизни и здоровья человека, обеспечения обороны страны и безопасности государства-члена.

Комиссия отмечает, что по Постановлению N 925 наряду с отечественными товарами (работами, услугами) преимущества предоставляются товарам (работам, услугам) из ЕАЭС.

Вместе с тем, Китайская Народная Республика не является страной - участницей Евразийского экономического союза, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком при оценке заявок рассматриваемой закупки приоритет товаров российского происхождения применен правомерно. Сопоставление заявок Заказчиком осуществлялось в соответствии с документацией о Закупке со снижением цены заявок, содержащих предложения товаров российского происхождения, на 15%. При этом указанное положение документации о Закупке Заявителем не оспаривалось.

Данная позиция также отражена в Определении Верховного Суда РФ от 04.03.2020 N 305-ЭС20-7 по делу N А40-302901/2018, Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 07.11.2019 N Ф05-16251/2019 по делу N А40-302901/2018.

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" разъясняется, что приоритет должен применяться в равной степени к товарам российского происхождения и товарам иностранного происхождения государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза, приоритет в отношении товаров/работ/услуг иных стран не применяется.

Также в соответствии с письмами Министерства экономического

развития Российской Федерации от 07.04.2017 №Д28и-1994, от 10.03.2017 №Д28и-1287:

«Согласно постановлению N 925 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), устанавливается по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Вместе с тем указанный приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.

Таким образом, товарам, происходящим из государств - членов Евразийского экономического союза, работам, услугам, выполняемым, оказываемым указанными лицами, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами.

Отмечаем, что членами Евразийского экономического союза на данный момент являются Российская Федерация, Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан и Киргизская Республика.

Постановление N 925 имеет строго ограниченные сферы применения, которые определены статьей XX Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и статьей 29 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (пункт 8 постановления N 925). Так, Всемирная торговая организация признает права государств устанавливать подобные приоритеты в ряде специфических сфер, в том числе сферах обороны и безопасности, включая снабжение вооруженных сил, защиты жизни и здоровья человека, оборота золота и серебра, охраны художественных, исторических и археологических ценностей.

Таким образом, положения постановления N 925 необходимо применять с учетом норм международных договоров Российской Федерации».

Таким образом, довод жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, Заказчик предоставил сведения относительно порядка оценки заявок без учета предоставленной преференции по Постановлению N 925, в соответствии с которым победителем Закупки также было бы признано ООО (Заинтересованное лицо).

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Заявителя необоснованной.

Настоящее может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.