Заказчик закупки:

Публичное акционерное общество «ОДК-Сатурн» (ПАО «ОДК-Сатурн»)

...

Заявитель:

ИП ...

ООО «АСТ ГОЗ»

...

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение порядка проведения закупки

№ 076/10/18.1-504/2024

Резолютивная часть решения оглашена 22.04.2024 г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме 25.04.2024

Комиссия Ярославского Межрегионального Управления Федеральной антимонопольной службы России по рассмотрению жалобы на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – .., члены Комиссии – .., ..,

с участием:

от ПАО «ОДК-Сатурн» – ... (по доверенности),

рассмотрев жалобу ИП ... (вх. № 5992-ЭП/24 от 11.04.2024) на действия (бездействие) заказчика — ПАО «ОДК-Сатурн», при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме, на право заключения договора поставки светодиодных светильников по ТЗ (извещение № 240000495700550), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135- ФЗ «О

защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское межрегиональное УФАС России поступила жалоба ИП ... (вх. № 5992-ЭП/24 от 11.04.2024) на действия (бездействие) заказчика — ПАО «ОДК-Сатурн», при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме, на право заключения договора поставки светодиодных светильников по ТЗ (извещение № 240000495700550).

Обжалуемые действия (бездействие): действия (бездействие) заказчика.

В жалобе Заявитель указывает, что заказчиком в рамках рассматриваемой закупки не применены положения постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 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».

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил детальные письменные пояснения.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что по правилам указанной статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При рассмотрении жалобы Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России установила следующее.

На сайте электронной торговой площадки – ООО «АСТ ГОЗ» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: http://223.astgoz.ru заказчиком, ПАО «ОДК-Сатурн», размещено извещение № 240000495700550 об осуществлении закупки по закрытому запросу котировок на право заключения договора на поставку светодиодных светильников по ТЗ; начальная (максимальная) цена - 29 533 275,50 (Двадцать девять миллионов пятьсот тридцать три тысячи двести

семьдесят пять 50/100) российских рублей, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиями 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.

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 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» (Постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 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.

Исходя из пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 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**.

Исходя из пункта 6 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 приоритет не предоставляется в случаях, если:

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

б) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами;

в) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами;

г) 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;

д) в заявке на участие в закупке, представленной участником аукциона или иного способа закупки, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на "шаг", установленный в документации о 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 более 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг.

Аналогичные нормы содержаться в разделе 19.19 Единого Положения о закупке ГК «РОСТЕХ».

Приложением № 2 к информационной карте «Порядок оценки и сопоставления заявок», являющегося неотъемлемой частью рассматриваемого извещения, определено следующее.

(3) Оценка и сопоставление заявок, которые содержат предложение о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по критерию оценки «Цена договора или цена за единицу продукции» 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 (предоставление приоритета).

Согласно протоколу № 761/30-0738 от 08.04.2024 на участие в закупке подано 7 заявок:

- №47240 (ООО «Электротехснаб») с ценой 9 993 615,00 руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Китайская Народная Республика» (по 3 позициям), «Страна происхождения товара - Российская Федерация» (по 2 позициям);

- №31252 (ООО «Русский свет») с ценой 20 556 093,00 руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Китайская Народная Республика» (по 2 позициям), «Страна происхождения товара - Российская Федерация» (по 3 позициям);

- №32400 (ООО «ДонЭнергоКомплект») с ценой 21 309 710,75 руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Китайская Народная Республика» (по 1 позиции), «Страна происхождения товара - Российская Федерация» (по 4 позициям);

- №39348 (ООО «ДонЭлектроТорг») с ценой 21 787 799,60 руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Китайская Народная Республика» (по 3 позициям), «Страна происхождения товара - Российская Федерация» (по 2 позициям);

- №27773 (ИП ...) с ценой 24 161 908,45 руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Российская Федерация»;

- №27862 (ООО «СтАрт») с ценой 25 567 087,35 руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Китайская Народная Республика»;

№34137 (000 ГК «ВелундСталь Сибирь») с ценой 28 531 840,80руб., предложен товар «Страна происхождения товара - Китайская Народная Республика».

Победителем закупки признан участник № 47240 (ООО «Электротехснаб») с ценой 9 993 615,00руб.

ФАС России высказало позицию относительно применения положений

Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 (письмо ФАС России от 22.11.2019 № ИА/102692/19 «О направлении разъяснений порядка применения положений законодательства российской федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Письмо ФАС России), в частности приоритет должен применяться в равной степени к:

1. товарам российского происхождения и товарам иностранного происхождения государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза;
2. 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. Вместе с тем Китайская народная республика не является участником Евразийского экономического союза, соответственно, в целях реализации установленного законодателем приоритета в отношении товаров российского происхождения и стран-участниц Евразийского экономического союза, заказчик обязан применить положения пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925.

Заказчик в обоснование правомерности, по мнению последнего, действий ссылается на положения пункта 8 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925, согласно которому приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года.

Ярославское межрегиональное УФАС России критически относится к подобному утверждению заказчика, полагая, что последнее противоречит сути и смыслу введения Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925.

На основании пункта 1 статьи 1 Генерального соглашения по тарифам и торговле 1947 года 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 предназначаемому для территорий всех других Договаривающихся Сторон.

В соответствии с пунктами 4, 8 "а" статьи III части II Генерального соглашения по тарифам и торговле 1947 года товарам с территории 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.

Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России относительно применения отдельных положений соглашения по тарифам и торговле 1947 года

(далее - ГАТТ 1947) считает необходимым отметить следующее:

во-первых, действия рассматриваемого документа допустимо распространять исключительно к национальному режиму внутреннего налогообложения и регулирования, что прямо указано в наименовании статьи III части II ГАТТ 1947;

во-вторых, до 1949 года Китайская Республика являлась страной-участницей ГАТТ 1947 года.

Однако КНР не присоединилась к ГАТТ 1947 года и не являлась договаривающейся стороной по упомянутому соглашению, что подтверждается официальной позицией МИД РФ.

Бесспорные и неопровержимые доказательства того, что «легитимный Китай являлся или является договаривающейся стороной по ГАТТ 1947 г. и 1994 г. не находит своего подтверждения на официальном уровне».

На основании вышеизложенного Комиссия Ярославского межрегионального УФАС России при имеющихся на момент рассмотрения настоящей жалобы доказательствах, учитывая положения Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 и принимая во внимание положения Письма ФАС России, усматривает в данном случае достаточные основания для констатации в действиях заказчика (закупочной комиссии заказчика) нарушений **пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925**.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП ... (вх. № 5992-ЭП/24 от 11.04.2024) на действия (бездействие) заказчика — ПАО «ОДК-Сатурн», при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме, на право заключения договора поставки светодиодных светильников по ТЗ (извещение № 240000495700550) обоснованной.
2. Признать заказчика (закупочную комиссию заказчика) нарушившим пункт 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925.

3. Выдать заказчику (закупочной комиссии заказчика), ООО «АСТ ГОЗ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 22.04.2024 № 076/10/18.1-504/2024.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского межрегионального УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.