ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

Юридический адрес: 610020 г. Киров, ул. К. Либкнехта, 55.

«25» декабря 2019 г. **043/07/3.2 - 827/2019**

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, запроса котировок на закупку товаров, работ услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в составе:

Заместителя председателя комиссии:

«..»рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом «Твердые сплавы»,

У С Т А Н О В И Л А:

02.12.2019 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «Торговый дом «Твердые сплавы» (далее – Заявитель) на действия Организатора торгов – АО «Кировское машиностроительное предприятие» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку режущего инструмента (номер извещения 31908504153).

Заявитель считает, что закупочная комиссия нарушила требования Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках)

при подведении итогов закупки.

Лицам, участвующим в деле, направлены уведомления о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика, запрошены необходимые документы по исследуемой закупке, а также письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрение жалобы, назначалось на 10.12.2019 года, откладывалось на 20.12.2019 года и на 25.12.2019 года.

Представитель Заявителя поддержала доводы жалобы считают, что при подведении итогов закупки закупочная комиссия необоснованно применила приоритет заявке Участника № 1, поскольку в заявке предложены страны, не входящие в Евросоюз, что противоречит требованиям Постановления Правительства № 925. Заявка Заявителя не содержит страну происхождения товара, однако, это допустимо исходя из положений документации. Представлены документы в качестве подтверждения, что по артикулу товара можно установить, что к поставке могут быть предложены товары, страна происхождения которых не входит в Евросоюз. Исходя из вышеизложенного комиссия Заказчика не должна была предоставлять приоритет ни одному из участников. В материалы дела представлены дополнения, все документы приобщены к материалам дела.

Организатором торгов представлены и поддержаны письменные пояснения, согласно которым считает доводы жалобы необоснованными. Так, закупочная комиссия при рассмотрении заявок установила, что в заявке Участника № 2 отсутствует страна происхождения товара, в заявке Участника № 1 предложен товар, страны происхождения которого входят в ВТО, что в соответствии с положениями п.8 Постановления Правительства № 925 влечет необходимость применить приоритет в виде 15% повышения привлекательности цены по отношению к Участнику № 2. Артикул не позволяет установить страну происхождения товара. В материалы дела представлены дополнения, все документы приобщены к материалам дела.

Заслушав доводы Заказчика, Заявителя, исследовав представленные документы, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

11.11.2019. в единой информационной системе опубликовано извещение №31908504153 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку режущего инструмента. Начальная (максимальная) цена договора - 41 225,42 €.

Согласно ч. 1 ст.3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей,

установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с ч.1 ст.3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.20 ст.3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно ч.9 ст.3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.10 ст.3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

В соответствии с п.5 Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства № 100 (далее – Извещение) условия предоставления приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами в соответствии с Постановлением Правительства РФ 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».

Общие условия предоставления приоритета:

а) Участники закупки в форме 4 «Технико-коммерческое предложение» раздела III «ФОРМЫ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ» указывают (декларируют) наименование страны происхождения поставляемых товаров;

г) отсутствие в заявке на участие в процедуре закупки указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара, либо одновременное указание нескольких стран происхождения товара не является основанием для отклонения заявки участника закупки, подавшего заявку на участие в запросе котировок / участника запроса котировок, такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

д) для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случаях, когда 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, цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в извещении о закупке в соответствии с подпунктом «в» настоящего пункта, 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;

е) отнесение участника запроса котировок к российским или иностранным лицам производится на основании представленной в составе заявки Учетной карточки участника закупки, заполненной по форме 3 «Учетная карточка» раздела III «ФОРМЫ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

Пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

В развитие пункта 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Постановлением Правительства № 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.

В пункте 2 Постановления Правительства № 925 указано, что 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 8 Постановления Правительства № 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.

В состав Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года входит Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1947 года.

Согласно п. 1 ст. 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 п. 4, 8 "а" ст. III ч. 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.

В статьях XX - XXI ГАТТ 1947 года закреплено право государств устанавливать приоритеты национальных товаров и услуг в ряде

специфических сфер, в том числе сферах защиты общественной морали, обороны и безопасности, включая снабжение вооруженных сил, защиты жизни и здоровья человека, оборота золота и серебра, охраны художественных, исторических и археологических ценностей и т.д.

Постановление Правительства № 925 имеет строго ограниченные сферы применения, которые определены статьей XX Генерального соглашения по тарифам и торговле 1947 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.

Указанный в п.8 Постановления Правительства № 925 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, только товарам, страной происхождения которых является государство - член Евразийского экономического союза, работам, услугам, выполняемым, оказываемым лицами, зарегистрированными на территории государства - члена Евразийского экономического союза, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами (Письмо Минэкономразвития России от 27.03.2017 N Д28и-1496).

Аналогичная позиция выражена ФАС России в письме от 22.11.2019 № ИА/102692/19, согласно которому 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.

Исходя из вышеизложенного, пункт 8 Постановления Правительства № 925 предоставляет приоритет только для стран ЕАЭС.

В соответствии с протоколом № 100/2 оценка и сопоставление заявок на

участие в запросе котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку режущего инструмента от 22.11.2019 года участник № 1 предложил к поставке товар страной происхождения которого является: Германия, Китай, Австрия, Южная Африка, Швеция, Соединенные Штаты, Япония, Польша, Чешская Республика, Израиль, участник № 2 сведения о стране происхождения товара не указал. Закупочная комиссия Заказчика признала участника № 1 победителем запроса котировок по результатам оценки итоговых предложений участников закупки с учетом предоставленного приоритета (15%), используемого при оценке и сопоставлении заявок, согласно п.24.2 раздела I извещения о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства и заявка, которого соответствует требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно п.24.2 Извещения участником запроса котировок, в заявке которого содержится лучшее предложение, признается участник запроса котировок, подавший котировочную заявку, которая содержит наиболее низкую цену продукции договора и соответствует требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме.

В материалах дела представлены заявки обоих участников запроса котировок, согласно которым участник № 2 (Заявитель) страну происхождения товара не указал, участник № 1 предложил к поставке товар, страны происхождения которого не входят в ЕАЭС, следовательно, приоритет в виде снижения цены, предложенной участником закупки, на 15% Закупочной комиссией Заказчика не должен применяться.

Согласно п.3 ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений (далее – Закон о защите конкуренции).

Таким образом, в нарушение п.8 Постановления Правительства № 925, п.3 ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции закупочная комиссия Заказчика признала заявку Участника № 1 победителем запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку режущего инструмента.

Довод Заявителя обоснован.

На основании изложенного, руководствуясь ч.20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать обоснованной жалобу ООО «Торговый дом «Твердые сплавы» на действия Организатора торгов – АО «Кировское машиностроительное предприятие» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку режущего инструмента (номер извещения 31908504153), в связи с нарушением п.8 Постановления Правительства № 925, п.3 ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать предписание об устранении нарушений.

В соответствии с ч.23 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Зам. председателя комиссии «..»