РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-35/23

**по результатам рассмотрения жалобы <...>
на действия (бездействие) 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»**

30.01.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>; <...>,

<...>: <...>,

представители <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 16.01.2023 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 19.01.2023 № НП/2351/23, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку автоматизированных рабочих мест средств радиосвязи (извещение № 220129400042, размещенное на сайте https://www.astgoz.ru), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 16.01.2023 б/н, направленная письмом Московского УФАС России 19.01.2023 № НП/2351/23, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик)

при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку автоматизированных рабочих мест средств радиосвязи (извещение № 220129400042, размещенное на сайте https://www.astgoz.ru) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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 либо 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 Законом 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Воентелеком», утвержденным решением
Совета директоров от 16.09.2022 б/н (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте,
за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения
об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии
с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 08.12.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 51 565 500 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 28.12.2022;
4. На участие в Аукционе подано 4 заявки;
5. По результатам рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе, до участия допущены 4 участника закупки – 09.01.2023;
6. Дата подведения итогов – 11.01.2023;
7. По результатам подведения итогов победителем Аукциона признано АО «Видеофон МВ» (далее – Победитель) с предложением о цене договора
   в размере 35 570 411,28 руб., между Заказчиком и Победителем заключен
   договор от 25.01.2023 № 2022187346741412539211799/ВТК-0124/140/23-0281
   (далее – Договор).

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов

Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 26.01.2023 по 30.01.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований
Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки,
содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной
системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводу Жалобы при проведении Аукциона Заказчиком неправомерно 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» (далее – Постановление № 925).

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили,
что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии
с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке
и документации об Аукционе.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила
следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках 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 № 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.

Пунктом 3(1) Постановления № 925 установлено, что при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, а также интеллектуальных систем управления электросетевым хозяйством (систем удаленного мониторинга
и диагностики, интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности), автоматизированных систем управления технологическими процессами подстанций, автоматизированных систем технологического управления центров управления сетями) и (или) программного обеспечения, используемого
в качестве компонента указанных систем, 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 радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции (далее – Реестр), и (или) программного обеспечения, не включенного в единый реестр российских программ
для электронных вычислительных машин и баз данных, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 30 процентов от предложенной
им цены договора.

Согласно пункту 20 раздела 5 «Информационная карта» Извещения Заказчиком установлены условия предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами,
по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами в соответствии
с требованиями Постановления № 925.

В соответствии с Извещением предметом закупки является поставка автоматизированных рабочих мест средств радиосвязи, в состав которых
входит, в том числе «Персональная ПЭВМ», «Манипулятор «мышь» (перечень неисчерпывающий), включенные в Реестр, а также «Источник бесперебойного питания», «Сетевой фильтр», невключенные в Реестр.

Согласно протоколу от 11.01.2023 № 3К-4/23 Победителем предложено ценовое предложение в размере 35 570 411,28 руб.

При этом на заседании Комиссии ФАС России установлено, что цена Договора равна 35 570 411,28 руб.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком неправомерно не снижена цена договора, заключенного по результатам Аукциона, поскольку Победителем предложен к поставке товар, невключенный в Реестр.

При этом представитель Заказчика пояснил, что в рамках предмета Аукциона Заказчиком закупаются товары, в том числе невключенные в Реестр,
а именно источник бесперебойного питания и сетевой фильтр, в связи с чем положения Постановления № 925 при проведении Аукциона не применяются.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено,
что в соответствии с Законом о закупках и Постановлением № 925 Заказчик
при проведении Аукциона обязан установить приоритет товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранных государств.

При этом в состав предмета Аукциона входят товары включенные
и невключенные в Реестр, в связи с чем применение пункта 3(1) Постановления
№ 925 в рамках Аукциона не представляется возможным.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, неправомерного объединившего в один лот товары, включенные
и невключенные в Реестр и, как следствие, не применившего положения Постановления № 925, противоречат пункту 1 части 8 статьи 3, нарушают пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках,
что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17
статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 16.01.2023 б/н, направленную письмом Московского УФАС России 19.01.2023 № НП/2351/23, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку автоматизированных рабочих мест средств радиосвязи (извещение № 220129400042, размещенное на сайте https://www.astgoz.ru) обоснованной.

2. Признать АО «Воентелеком» нарушившим пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 30.01.2023 № 223ФЗ-35/23 не выдавать, поскольку 25.01.2023 заключен договор.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 30.01.2023 по делу № 223ФЗ-35/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.