

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22236/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.12.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей от ООО «НПК «Гидротех», ФГБУ Главное бассейновое управление по рыболовству и сохранению водных биологических ресурсов,

рассмотрев жалобу ООО «НПК «Гидротех» (далее — Заявитель) на действия ФГБУ «Главрыбвод» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку машины для сортировки икры для нужд ФГБУ «Главрыбвод» (реестровый № 32110814511, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной площадки, конкурсной комиссии 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 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.

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.

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

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение прав Заявителя выразилось в желании Заказчика заключить договор с Заявителем по цене сниженной на 15% от предложенной Заявителем.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и иные запрашиваемые документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 10 статьи 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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно протоколу № 5/ЭА 15-2021 от 01.12.2021 к участию в закупке допущено трое участников: ООО «НПК «ГИДРОТЕХ», ООО «Элида-Н», ООО «Медкарго». Победителем признан участник ООО «НПК «ГИДРОТЕХ» (Заявитель) с предложенной ценой 25 025 000,00 рублей.

Согласно пункту 2 части 6 вышеуказанного протокола Заказчик заключает договор с Заявителем по цене, с учетом п. 5.9. аукционной документации и п.48.8 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГБУ «Главрыбвод», сниженной на 15 процентов от предложенной участником – 21 271 250,00 (двадцать один миллион двести семьдесят одна тысяча двести пятьдесят рублей 00 копеек).

Пунктом 1.13. Аукционной документации установлено, что в настоящей документации о проведении аукциона, в соответствии с 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» (далее - постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 г. № 925) устанавливается приоритет товаров российского происхождения, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, в связи с чем Участнику аукциона необходимо указать (декларировать) в Заявке на участие в аукционе наименования страны происхождения поставляемых товаров.

В пункте 5.9. Аукционной документации установлено, что если при осуществлении аукциона в электронной форме Заказчик установил приоритет в соответствии с Постановлением № 925 и при этом победитель закупки подал заявку, содержащую предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, то договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им.

Комиссия признает применение данного пункта документации при заключении договора с Заявителем неправомерным ввиду следующего.

Согласно пункту 3 ПП № 925 от 16.09.2016г. 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.

Таким образом рассмотрение о соответствии / не соответствии ПП № 925 от 16.09.2016 г. происходит на конечном этапе оценки всех участников, допущенных к участию в аукционе, перед заключением договора.

Согласно подпункта «Б» пункта 6 ПП № 925 от 16.09.2016 г. приоритет не предоставляется в случаях, если: в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами.

Таким образом, если заявка не содержит предложений о поставке товаров российского происхождения приоритет не предоставляется.

На заседании Комиссии установлено, что на момент подведения итогов аукциона заявки участников № 1807 - ООО «Элида-Н», № 6886 - ООО «Медкарго» содержали предложения иностранного производителя.

При этом заявка Заявителя не содержала информации о стране происхождения производителя.

Согласно пункту 1.13.2 Документации отсутствие в Заявке на участие в аукционе указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Соответственно заявки участников, допущенных к участию в аукционе, согласно итоговому протоколу, не содержит предложений о поставке товаров российского происхождения, в связи с чем приоритет не предоставляется.

Довод Заказчика о том, что снижение цены произвели на основании того, что заявка участника ООО «ЗИЛОР» содержала предложение о поставке товара российского происхождения Комиссией оценивается критически, так как заявка ООО «ЗИЛОР» была отклонена на этапе рассмотрения вторых частей заявок, что подтверждается протоколом № № 4/ЭА15-2021 от 01.12.2021, и таким образом заявка данного участника не могла учитываться.

Относительно позиции Заказчика, согласно которой товары японского происхождения могут приравниваться к товарам российского происхождения Комиссия поясняет следующее.

В соответствии с пунктом 8 Постановления № 925 приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года (далее - ГАТТ 1994) и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 (далее - Договор о ЕАЭС).

Согласно письму ФАС России от 22.11.2019 № ИА/102692/19 приоритет по

Постановлению №925 должен предоставляться исключительно товарам, работам и услугам которые произведены на территории стран участников Евразийского экономического союза.

В свою очередь заявки участников ООО «Элида-Н», ООО «Медкарго» содержали предложения о поставки товаров японского происхождения, однако Япония не является участником Евразийского экономического союза, и соответственно приоритет товарам японского происхождения не предоставляется.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя, в связи с чем Заказчику выдается обязательное для исполнения предписание о завершении закупочной процедуры с учетом настоящего решения.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПК «Гидротех» (ИНН: **5904373862**; ОГРН: **1195958017430**) на действия ФГБУ Главное бассейновое управление по рыболовству и сохранению водных биологических ресурсов (ИНН: 7708044880; ОГРН: 1037739477764) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.