

РЕШЕНИЕ

по делу № 051/07/18.1-177/2019

29.03.2019

г. Мурманск

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

председатель комиссии Мурманского УФАС России:

Попова И.Н. - заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

члены комиссии Мурманского УФАС России:

Калитина Н.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Гребенюкова М.Е. – главный специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии представителей АО «Мурманэнергосбыт» <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), без участия представителей ООО «Оптимасоюз», уведомленных о времени и месте рассмотрении дела надлежащим образом,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Оптимасоюз» на действия закупочной комиссии АО «Мурманэнергосбыт» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов (реестровый номер извещения: 31907571207),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 25.03.2019 обратилось ООО «Оптимасоюз» с жалобой на действия комиссии АО «Мурманэнергосбыт» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов.

Из существа поступившей жалобы следует, что Заявителем оспаривается решение закупочной комиссии в части признания победителем закупки ООО «РТС».

Комиссия Мурманского УФАС России, проанализировав доводы Заявителя, выслушав пояснения представителя Заказчика, изучив представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.11.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

В статье 18.1 Закона о защите конкуренции указаны пределы рассмотрения жалоб антимонопольным органом и комиссией антимонопольного органа. Это - действия

(бездействия) при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов, т.е. соблюдение порядка и правил организации и проведения торгов, заключения договоров по их итогам.

Порядок и правила организации и проведения торгов, порядок заключения договоров определяются правовыми актами различного уровня.

При рассмотрении жалобы по статье 18.1 Закона о защите конкуренции исследуется порядок организации и проведения торгов, заключения договора. При этом исследуются нормы, которыми регулируется такой порядок.

Комиссия антимонопольного органа рассматривает вопрос о нарушении норм законодательства, регламентирующих проведение торгов.

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.

Комиссией Мурманского УФАС России установлено, что закупка проводится Организатором торгов на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для АО «МЭС» (утверждено Советом директоров АО «МЭС», протокол от 27.07.2018 №7/2018).

25 февраля 2019г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов (реестровый номер закупки: 31907571207)

Заказчиком является АО «МЭС».

Как ранее было отмечено, частью 1 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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).

Пункт 3.7.1 Положения гласит, что в документации о конкурентной закупке указываются следующие сведения: условие о том, что для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случаях, предусмотренных подпунктами "г" и "д" пункта 6 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).

Пунктом 10 информационной карты документации установлено, что согласно Постановления № 925 предоставляется приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Пунктом 6 Постановления N 925 регламентировано, что приоритет не предоставляется в том числе в случаи, если в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими

лицами.

В соответствии с протоколом № 3 оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов (итоговый протокол) от 18.03.2019 на участие в закупке были представлены предложения следующих участников: ООО «РТС» (страна происхождения товара Казахстан), ООО «Оптимасоюз» (страна происхождения товара Республика Беларусь), ООО «Стройкомплекс» (страна происхождения товара Республика Беларусь).

Пунктом 5 вышеназванного протокола закупочной комиссией в соответствии с п. 4.12. Документации была произведена оценка заявок ООО «РТС», ООО «ОПТИМАСОЮЗ», ООО «Стройкомплекс».

Как указано в протоколе заявки оценивались членами Комиссии по закупке по следующим критериям: «Цена договора», «Опыт выполнения аналогичных поставок». В соответствии с Постановлением Правительства РФ № 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 № 925) и п. 4.12.2. Документации предоставляется приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, так как в заявках на участие в закупке содержатся предложения о поставке товаров российского и иностранного происхождения, при этом стоимость товаров российского происхождения с учетом п.8 Постановления № 925, составляет более 50 процентов стоимости всех предложенных участниками товаров (ООО «РТС» - 100% товаров российского происхождения, ООО «ОПТИМАСОЮЗ» - 100% товаров иностранного происхождения, ООО «Стройкомплекс» - 100% товаров иностранного происхождения).

На основании оценки были определены итоговые места с учетом значимости критериев оценки (Приложение №1 к настоящему Протоколу):

1 место – ООО «РТС» (итоговый балл – 5,0);

2 место – ООО «ОПТИМАСОЮЗ» (итоговый балл – 4,3)

3 место – ООО «Стройкомплекс» (итоговый балл – 3,6).

Комиссия Мурманского УФАС проверила обоснованность действий закупочной комиссии и установила нижеследующее.

Пунктом 2 Постановления №925 установлено, 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.

Приоритет устанавливается с учетом положений Генерального [соглашения](#) по тарифам и торговле 1994 года и [Договора](#) о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г (пункт 8

Постановления 925).

Казахстан и республика Беларусь являются сторонами Договора ЕАЭС.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (часть 4 статьи 15 Конституции РФ).

В Федеральном законе от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» отдельно указано, что международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью ее правовой системы. Международные договоры - существенный элемент стабильности международного правопорядка и отношений России с зарубежными странами, функционирования правового государства. Российская Федерация выступает за неукоснительное соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права - принципу добросовестного выполнения международных обязательств (абзацы второй, третий преамбулы).

В пункте 1 статьи 1 Договора ЕАЭС отмечено, что настоящим Договором учреждается Союз, в рамках которого обеспечивается свобода движения товаров, услуг, капитала и рабочей силы, проведение скоординированной, согласованной или единой политики в отраслях экономики, определенных данным Договором и международными договорами в рамках ЕАЭС. Иными словами, на основе Договора ЕАЭС создается не просто международная организация, а определенное экономическое пространство (общий рынок, проведение скоординированной, согласованной или единой отраслевой политики).

В соответствии с п. 21 Приложения 16 Договора ЕАЭС каждое государство-член в отношении всех мер, затрагивающих торговлю услугами, предоставляет услугам, поставщикам и получателям услуг другого государства-члена режим не менее благоприятный, чем режим, предоставляемый при таких же (подобных) обстоятельствах своим собственным таким же (подобным) услугам, поставщикам и получателям услуг.

Согласно п. 22 Приложения 16 Договора ЕАЭС каждое государство-член может выполнить обязательства, указанные в пункте 21 настоящего Протокола, путем предоставления услугам, поставщикам и получателям услуг любого другого государства-члена формально такого же или формально отличного режима по отношению к тому, который предоставляется этим государством-членом своим собственным таким же (подобным) услугам или поставщикам либо получателям услуг.

Формально такой же или формально отличный режим считается менее благоприятным, если он меняет условия конкуренции в пользу услуг, поставщиков и (или) получателей услуг этого государства-члена по сравнению с такими же (подобными) услугами, поставщиками и (или) получателями услуг любого другого государства-члена.

В п. 30 Приложения 25 Договора ЕАЭС установлено, что каждое из государств-членов обеспечивает в отношении товаров, работ и услуг, происходящих с территорий других государств-членов, а также в отношении потенциальных поставщиков и поставщиков других государств-членов, предлагающих такие товары, работы и услуги, национальный режим в сфере закупок.

В приложении № 2 к Договору ЕАЭС (раздел III) к числу ограничений и условий не относятся меры по приоритету в отношении российских юридических лиц при осуществлении закупок в соответствии с законом № 223-ФЗ.

При этом Договором предусмотрен ряд ограничений в отношении установления режима

благоприятствования. Так, согласно п. 24 Договора, несмотря на положения п. 21 Договора, каждое государство-член в отношении услуг поставщиков и получателей услуг другого государства-члена может применять отдельные ограничения и условия, указанные в национальных перечнях или в приложении № 2 к Договору.

В Приложении № 2 к Договору (раздел III) предусматривает отдельные ограничения, установленные Российской Федерацией, к числу которых не отнесены меры по приоритету в отношении российских юридических лиц при осуществлении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В Постановлении № 925 такие императивные нормы также не предусмотрены (содержит оговорку о необходимости учета при установлении приоритета положений Договора), не содержат таких ограничений и иные нормативные правовые акты Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 ГААТ 1947 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 предназначенному для территорий всех других Договаривающихся Сторон».

Таким образом, производители из Казахстана, так и производители Республики Беларусь приравниваются к российским производителям. Таким образом, в связи с тем, что участниками закупки были предложены товары производства Казахстана и Республики Беларусь, на основании пункта 6 Постановления №925 преференции не должны были применяться.

В действиях закупочной комиссии усматривается нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, и руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Оптимасоюз» на действия закупочной комиссии АО «Мурманэнергосбыт» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки трансформаторов (реестровый номер извещения: 31907571207) признать обоснованной.
2. Признать в действиях закупочной комиссии АО «Мурманэнергосбыт» нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках.
3. Выдать предписание об устранении нарушений.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Мурманского УФАС России:

И.Н. Попова

Члены комиссии

Мурманского УФАС России:

Н.А. Калитина

М.Е. Гребенюкова