



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

«25» мая 2018г.

№ АМЗ-5/2018

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 25 мая 2018 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании Комиссии 16 мая 2018 года.

Комиссия Калининградского УФАС России в составе:

председателя Комиссии:	В.А. Грибко	заместителя руководителя Калининградского УФАС России;
членов Комиссии:	Е.И. Можаро	начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	В.А. Файфера	старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
с участием представителей ответчика АО «ПСЗ «Янтарь»	З.А. Шевчук	на основании доверенности;
	Л.А. Савельевой	на основании доверенности,

000381

рассмотрев дело № АМЗ-5/2018 по признакам нарушения акционерным обществом «Прибалтийский судостроительный завод «Янтарь» (ИНН 3900000111, ОГРН 1023901861213, адрес Площадь Гуськова, 1, г. Калининград, 236005, далее – АО «ПСЗ «Янтарь», Ответчик) пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

1. В результате рассмотрения Калининградским УФАС России жалобы АО «Машиностроительный завод «Армалит» (далее – Заявитель, АО «Армалит») вх. № 718 от 06.02.2018 (повторно – вх. № 975 от 16.02.2018, вх. № 985 от 16.02.2018) на действия АО «ПСЗ «Янтарь» в ходе проведения закрытого запроса цен в электронной форме на закупку кранов (извещение № 31705926944 на Официальном сайте Единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru>, далее – Торги) был издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области от 27.03.2018 № 37 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «ПСЗ «Янтарь» пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Существо дела в изложении Заявителя

АО «Армалит» подавало заявку для участия в Торгах, однако ему было отказано в допуске к участию. В пункте 8 протокола рассмотрения заявок от 17.01.2018 указано следующее: «Основание решения об отказе в допуске – пункт 3.9.6 закупочной документации: предложенная цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении и закупочной документации».

Согласно Протоколу оценки и сопоставления заявок участников № 23700 №3-4/ОСК от 17.01.2018 торги были признаны несостоявшимися, было принято решение заключить договор с участником несостоявшегося запроса цен, подавшим заявку на участие («OMV-INDOIL», Хорватия). С указанными действиями АО «Армалит» не согласно по следующим причинам.

Пунктом 3.12.8.1 закупочной документации данной закупочной процедуры установлено, что «в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 года № 925 устанавливается приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами и являющихся предметом настоящей процедуры». В соответствии с пунктом 3.12.8.2 закупочной документации «Оценка и сопоставление заявок на участие в процедуре, которые содержат предложения о поставке продукции российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по критерию «Цена договора» 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 процедуре». Пунктом 4.1.27 закупочной документации установлено, что «в случае наличия заявок от резидентов РФ и от нерезидентов РФ (разные базисы поставки) с целью объективной оценки заявок ценовые предложения сравниваются с учетом стоимости таможенной очистки, без учета НДС».

В соответствии с пунктом 4.1.10 закупочной документации торговой процедуры начальная (максимальная) цена Договора составляет 39 355 922,34 руб. с учетом НДС.

АО «Армалит» в данной торговой процедуре подало заявку с ценой Договора в 44 340 255,33 руб. с учётом НДС. Учитывая вышеуказанные пункты закупочной документации, при рассмотрении заявок организатор торгов должен был применить к заявке АО «Армалит» понижающий коэффициент в виде уменьшения предложенной цены Договора на 15% (т.е. на 6 651 038,30 руб.).

Таким образом, цена Договора, предложенная в заявке АО «Армалит», с учётом понижающего коэффициента и дополнительного коэффициента в виде преференций для российского производителя составила 30 925 449,27руб., что также в полной мере соответствует утвержденной организатором торгов максимальной цене Договора в 39 355 922,34 руб.

В соответствии с пунктом 4.1.10 закупочной документации «расчет начальной (максимальной) цена единицы каждого товара, работы, услуги, являющейся предметом закупки, представлен в приложении». В соответствии с указанным пунктом расчёт начальной (максимальной) цены единицы каждого товара для надлежащего формирования цены заявки участником закупки, должен быть представлен в приложении к закупочной документации. Однако в нарушение положений документации расчёт цены за единицу товара в приложениях к документации отсутствует, что лишает участника закупки надлежащим образом сформировать своё предложение относительно предмета закупки с учетом требований организатора торгов и заказчика продукции.

Организатором торгов АО «ПСЗ «Янтарь», не применившим понижающий коэффициент к предложенной участником торгов АО «Армалит» цене Договора в виде налоговых преференций участнику - резиденту РФ и в нарушение положений закупочной документации не опубликовавшим расчёт цены за единицу товара, были нарушены требования законодательства, что ограничило АО «Армалит» возможность участия в указанных торгах. Тем самым были созданы условия, препятствующие участнику процедуры в полной мере реализовать свои права при проведении торгов и способствующие недобросовестной конкуренции участников торгов, что прямо противоречит основным положениям Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Существо дела в изложении Ответчика

Пунктом 3.7.3.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «ПСЗ «Янтарь» решением закупочной комиссии АО «ПСЗ «Янтарь» утвержден способ проведения процедуры «закрытый запрос цен», утверждена документация по закупке и размещена в установленном порядке на ЭТП «Фабрикант» (Запрос цен № 2397880).

В соответствии с разделом 3.12.8 закупочной документации «Преференции» в рамках данной закупочной процедуры применяются положения постановления 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».

В соответствии с пунктом 2 вышеуказанного постановления «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 буквального толкования норм данного пункта приоритет предоставляется на этапе оценки заявок участников.

Пунктом 3.12.8.2 закупочной документации закрытого запроса цен на поставку кранов также предусмотрено, что оценка и сопоставление заявок на участие в процедуре, которые содержат предложения о поставке продукции российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по критерию «Цена договора» 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 процедуре.

В соответствии с разделом 3.9 закупочной документации закрытого запроса цен на закупку кранов рассмотрение заявок на предмет их соответствия требованиям документации осуществляется закупочной комиссией (пункт 3.9.1). При рассмотрении заявок на участие в запросе цен закупочная комиссия вправе отклонить заявки в случае наличия в представленных документах недостоверных сведений об Участнике процедуры закупки, а также предлагаемых Участником процедуры закупки товарах, работах, услугах, если они не соответствуют требованиям, установленным в закупочной документации, или предложенная в заявках цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении и закупочной документации. Закупочная комиссия также вправе отклонить заявку на участие в случае наличия сведений об Участнике процедуры закупки в Федеральных реестрах недобросовестных поставщиков, если такое требование установлено в закупочной документации (пункт 3.9.6). В настоящей закупочной процедуре в извещении и закупочной документации указана начальная (максимальная) цена - 39 355 922 (тридцать девять миллионов триста пятьдесят пять тысяч девятьсот двадцать два) рубля 34 коп. с учетом НДС (позиция 647 Плана закупок товаров, работ, услуг АО «ПСЗ «Янтарь»).

Таким образом, заявка АО «Армалит» была признана несоответствующей требованиям закупочной процедуры в соответствии с пунктом 3.9.6 закупочной документации закрытого запроса цен в части превышения начальной (максимальной) цены, что в свою очередь сделало невозможным дальнейшее участие в закупочной процедуре.

В соответствии с пунктом 8 Постановления 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» приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г. (данное положение также отражено в п. 4.1.32 закупочной документации закрытого запроса цен на закупку кранов).

Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1994 года (далее ГАТТ) (пункт 4 статьи III части II ГАТТ 1947 года, статья II ГАТС 1994) установлено следующее: «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 отношении любой меры, охватываемой настоящим Соглашением, каждый Член немедленно и, безусловно, предоставляет услугам и поставщикам услуг любого другого члена режим, не менее благоприятный, чем тот, который он предоставляет для аналогичных услуг или поставщиков услуг любой другой страны».

Положения этого пункта не препятствуют применению дифференцированных внутренних сборов за перевозку, которые основаны исключительно на экономических показателях средств транспорта, а не национальном происхождении товара.

В статье XX ГАТТ перечне, на которые распространяется действия Постановления о приоритете товаров на закупки, отсутствует предмет закупки арматуры (кранов).

В соответствии с частью 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» приоритет промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, на континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации, перед промышленной продукцией, произведенной на территориях иностранных государств, обеспечивается в случаях, не противоречащих международным договорам Российской Федерации.

То есть вышеуказанные нормы предусматривают установление приоритета в случаях, не противоречащих международным договорам Российской Федерации.

В настоящее время контракт с победителем заключен и находится в стадии исполнения.

С учетом вышеизложенного Ответчик считает, что рассмотрение дела № АМЗ-5/2018 подлежит прекращению по основанию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием в действиях АО «ПСЗ «Янтарь» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

4. Обстоятельства дела, установленные Комиссией

21.12.2017 на Официальном сайте Единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru> размещены извещение № 31705926944 и Закупочная документация закрытого запроса цен в электронной форме на закупку кранов (далее – закупочная документация). 15.01.2018 на сайте <http://zakupki.gov.ru> указанные извещение и закупочная документация были размещены в новой редакции.

В ходе проведения закупочной процедуры были поданы только 2 заявки – АО «Машиностроительный завод «Армалит» и «OMV-INDOIL» (Хорватия). Согласно протоколу рассмотрения заявок от 17.01.2018 № 23700№3-3/ОСК участник «OMV-INDOIL» был допущен к участию в торговой процедуре, а претенденту АО «Армалит» было отказано в допуске к участию на основании пункта 3.9.6 закупочной документации (предложенная цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении и закупочной документации).

Как следует из Протокола оценки и сопоставления заявок участников от 17.01.2018 № 23700№3-4/ОСК, закупочной комиссией принято решение признать торги несостоявшимися и заключить договор с «OMV-INDOIL». 15.02.2018 с победителем был

заключен договор № 439401. Согласно данным сайта <http://zakupki.gov.ru> договор с «OMV-INDOIL» был заключен по цене 28 038 800,00 руб.

В соответствии с пунктом 6 извещения начальная (максимальная) цена договора составляет 39 355 922,34 руб. с учетом всех налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства. Участник АО «ПСЗ «Янтарь» подал заявку с ценовым предложением 44 340 255,33 руб. с учётом НДС, которое превышает начальную (максимальную) цену договора. Пунктом 3.12.8.2 закупочной документации закрытого запроса цен на поставку кранов предусмотрено, что оценка и сопоставление заявок на участие в процедуре, которые содержат предложения о поставке продукции российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по критерию «Цена договора» производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 %, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в процедуре. Пунктом 3.9.6 закупочной документации установлено такое основание для отклонения заявки участника, как превышение предложенной участником цены начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении и закупочной документации.

Таким образом, заявка АО «Армалит» была отклонена правомерно.

При этом Комиссией установлено следующее.

В пункте 4.1.27 «Информационной карты» (является разделом 4 закупочной документации) указано:

«Сравнение цен заявок производится по предложенной цене договора с учетом всех налогов и сборов в соответствии с законодательством. В случае если среди допущенных заявок имеются заявки участников закупки, применяющих упрощенный режим налогообложения, то сравнение цен заявок производится без учета НДС. В случае наличия заявок от резидентов РФ и от нерезидентов РФ (разные базисы поставки) с целью объективной оценки заявок ценовые предложения сравниваются с учетом стоимости таможенной очистки, без учета НДС».

Согласно части 1 статьи 46 Таможенного кодекса Евразийского экономического союза (приложение № 1 к Договору о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза (далее – ЕАЭС, Союз), заключенному государствами - членами Евразийского экономического союза в г. Москве 11.04.2017, далее – ТК ЕАЭС) к таможенным платежам, взимаемым при ввозе товаров на таможенную территорию Союза, относятся:

- ввозная таможенная пошлина;
- налог на добавленную стоимость (НДС), взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию Союза;
- акцизы (акцизный налог или акцизный сбор), взимаемые при ввозе товаров на таможенную территорию Союза;
- таможенные сборы.

Частью 1 статьи 91 ТК ЕАЭС установлено, что при прибытии товаров на таможенную территорию Союза обязанность по уплате ввозных таможенных пошлин, налогов, специальных, антидемпинговых, компенсационных пошлин возникает у перевозчика с момента пересечения товарами таможенной границы Союза.

ТК ЕАЭС не предусматривает возможность освобождения от уплаты НДС, взимаемого при ввозе товаров на таможенную территорию Союза, при ввозе товаров на таможенную территорию Союза лицами, применяющими упрощенный режим налогообложения.

Особенности налогообложения при ввозе товаров на территорию Российской Федерации установлены статьей 151 Налогового кодекса Российской Федерации (далее –

НК РФ) и зависят только от применяемой таможенной процедуры. При этом пунктом 1.1 части 1 статьи 151 НК РФ установлено, что при выпуске товаров в соответствии с таможенной процедурой выпуска для внутреннего потребления при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области суммы исчисленного НДС налогоплательщиками не уплачиваются при условии, что эти налогоплательщики на дату выпуска товаров в соответствии с указанной таможенной процедурой не применяют специальные налоговые режимы, не используют право на освобождение, предусмотренное статьей 145 НК РФ, и за налоговый период, предшествующий дате выпуска товаров в соответствии с указанной таможенной процедурой, не осуществляли операции по реализации товаров, не подлежащие налогообложению в соответствии со статьей 149 НК РФ; указанный порядок налогообложения вправе применять налогоплательщики, которые на дату выпуска товаров в соответствии с таможенной процедурой выпуска для внутреннего потребления при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области являются резидентами, включенными в единый реестр резидентов Особой экономической зоны в Калининградской области, либо лицами, государственная регистрация которых осуществлена в Калининградской области и которые по состоянию на 1 апреля 2006 года осуществляли деятельность на основании Федерального закона Российской Федерации от 22.01.1996 года № 13-ФЗ «Об Особой экономической зоне в Калининградской области», состоящие на учете в налоговых органах Калининградской области по месту нахождения организации (месту жительства физического лица - индивидуального предпринимателя).

Согласно статье 4 Федерального закона от 10.01.2006 № 16-ФЗ «Об Особой экономической зоне в Калининградской области и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» для того, чтобы юридическое лицо стало резидентом Особой экономической зоны в Калининградской области, оно должно быть создано в соответствии с законодательством Российской Федерации, его государственная регистрация должна быть осуществлена в Калининградской области и при этом такими резидентами не могут быть юридические лица, применяющие специальные налоговые режимы, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Таким образом, ввоз товаров в соответствии с таможенной процедурой выпуска для внутреннего потребления лицами, не являющимися резидентами Российской Федерации и лицами, применяющими специальные налоговые режимы, не могут быть освобождены от уплаты НДС, взимаемого при ввозе товаров на таможенную территорию Союза (куда входит и территория Калининградской области). Т.е. НДС, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию Союза, в соответствии с действующим законодательством в обязательном порядке будет входить в «стоимость таможенной очистки» при ввозе товаров на таможенную территорию Союза лицами, не являющимися резидентами Российской Федерации.

Подпунктом «а» пункта 2.4.1.1 закупочной документации установлено, что для участия в закупочной процедуре участник должен подать, в том числе, заявку на участие в запросе цен, составленную по форме 1, в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (подраздел 7.1). Согласно указанной форме 1 в заявке участника должно быть указано: «Цены, указанные в нашей заявке, включают в себя все затраты, необходимые для исполнения обязательств по Договору, в том числе на уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, установленных на территории

Российской Федерации». Однако участник «OMV-INDOIL», предложив цену договора 28 154 300,00 руб., в своей заявке на участие в закрытом запросе цен (форма 1) указал следующее: «Цены, указанные в нашей заявке, включают в себя все затраты, необходимые для исполнения обязательств по Договору, в том числе на уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, установленных на территории Российской Федерации, за исключением платежей за таможенные пошлины, сборы, оплаты российского НДС и расходы за СВХ¹».

Таким образом, участник «OMV-INDOIL» подал заявку, не соответствующую форме, установленной закупочной документацией.

С учетом вышеизложенного начальная (максимальная) цена договора, предложенная участником «OMV-INDOIL», в соответствии с пунктом 6 извещения и пункте 4.1.27 «Информационной карты» (является разделом 4 закупочной документации) фактически составляет значительно большую величину, чем 28 154 300,00 руб. В частности, в соответствии с частью 1 статьи 160 Налогового кодекса Российской Федерации при ввозе товаров на территорию Российской Федерации налоговая база для расчета НДС, взимаемого при ввозе товаров на таможенную территорию Союза, определяется как сумма:

- 1) таможенной стоимости этих товаров;
- 2) подлежащей уплате таможенной пошлины;
- 3) подлежащих уплате акцизов (по подакцизным товарам).

Даже если исключить из расчета таможенную пошлину и учитывая, что товары, являющиеся предметом рассматриваемой закупки, не относятся к подакцизным, с учетом НДС=18 % начальная максимальная цена, предложенная участником «OMV-INDOIL» (исходя из содержания его заявки), фактически составляет не менее, чем:

$33\,222\,074,00 \text{ руб.}^2 + 30\,000,00 \text{ руб.}^3 = 33\,252\,074,00 \text{ руб.}$ без учета величины таможенной пошлины, умноженной на 1,18 (коэффициент, учитывающий НДС 18 %), и без учета размера платы за нахождение на СВХ.

Однако в Протоколе оценки и сопоставления заявок участников от 17.01.2018 № 23700№3-4/ОСК указано, что цена с НДС, предложенная участником «OMV-INDOIL», составляет 28 154 300,00 руб., что не соответствует действительности, поскольку фактически данный участник предложил значительно более высокую цену.

В силу вышеизложенного до выпуска таможенным органом товара в соответствии с заявленной таможенной процедурой закупочная комиссия не имела возможности установить, какую цену договора в действительности предложил участник «OMV-INDOIL» и не превышает ли эта цена начальную (максимальную) цену договора в размере 39 355 922,34 руб., указанную в пункте 6 извещения.

Пунктом 2.7.1 закупочной документации установлено следующее: «Все документы, входящие в состав заявки, представляются на русском языке за исключением случаев, когда в составе заявки представляются копии документов, выданных участнику

¹ Согласно общепринятой терминологии СВХ – это аббревиатура, означающая «склад временного хранения». В соответствии с частью 1 статьи 99 ТК ЕАЭС склады временного хранения являются местами временного хранения товаров. Частью 1 статьи 98 ТК ЕАЭС установлено, что под временным хранением товаров понимается хранение иностранных товаров в местах временного хранения до их выпуска таможенным органом. Обычно при ввозе товаров на таможенную территорию Союза товары должны находиться на СВХ до выпуска товара таможенным органом.

² $28\,154\,300,00 \text{ руб.} \times 1,18 = 33\,222\,074,00 \text{ руб.}$, где 1,18 - коэффициент, учитывающий НДС 18 %.

³ Ставка таможенных сборов за таможенные операции, установленная постановлением Правительства РФ от 28.12.2004 № 863 «О ставках таможенных сборов за таможенные операции» (в редакции постановления от 12.12.2012 № 1286).

третьими лицами на ином языке; указанные документы могут быть представлены на языке оригинала (в специально оговоренных случаях – с апостилем) при условии, что к ним приложен перевод этих документов на русский язык (в специально оговоренных случаях – нотариально заверенный)». **В ходе изучения заверенной копии заявки «OMV-INDOIL», представленной Ответчиком, установлено, что в ее составе имеются документы, представленные только на иностранном языке без приложения перевода на русский язык, а именно документ под названием «TYPE APPROVAL CERTIFICATE».**

В соответствии с пунктами 3.9.2, 3.9.8 закупочной документации закупочная комиссия рассматривает заявки на соответствие требованиям, установленным документацией, и оценивает заявки. Согласно пункту 3.9.13 закупочной документации результаты рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе цен оформляются протоколом рассмотрения заявок.

Вышеизложенное свидетельствует, что заявка «OMV-INDOIL» не соответствовала требованиям закупочной документации и должна была быть отклонена закупочной комиссией. Вместо этого закупочной комиссией было принято решение о признании «OMV-INDOIL» победителем закупочной процедуры.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 10.9 «Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение предмета торгов.

Согласно пункту 11.3 Порядка в случае если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3 – 10.9 настоящего Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

На основании вышеизложенного был проведен анализ состояния конкуренции, по итогам которого составлен краткий обзор полученных результатов, который включает в себя следующее:

а) в силу того, что извещение и закупочная документация были размещены на официальном сайте Единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru> 21.12.2017 и

срок поставки продукции в пункте 4.1.9 закупочной документации указан как июнь 2018 года, **временной интервал исследования определен как период с 21.12.2017 по 26.03.2018 включительно;**

б) согласно извещению и закупочной документации предметом открытого запроса цен в электронной форме является закупка кранов, поэтому **предмет торгов определен как закупка кранов для АО «Прибалтийский судостроительный завод «Янтарь».**

Таким образом, имеются основания полагать, что в рассматриваемый временной интервал исследования (период с 21.12.2017 по 26.03.2018 включительно) АО ПСЗ «Янтарь» совершило действия, выразившиеся в нарушении порядка определения победителя торгов, которые привели к ограничению конкуренции на товарном рынке закупки кранов для АО «Прибалтийский судостроительный завод «Янтарь».

В ходе заседания Комиссии 17.04.2018 представитель Ответчика пояснил, что товар поставляется победителем только до таможенной границы Союза (границы Калининградской области), где Ответчик его получает и сам производит таможенное оформление в соответствии с таможенной процедурой свободной таможенной зоны, самостоятельно уплачивая таможенные сборы и плату за нахождение товара на СВХ.

Однако в пункте 5 извещения № 31705926944 указано, что местом поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) является акционерное общество «Прибалтийский судостроительный завод «Янтарь», Россия, 236005, Калининградская область, г. Калининград, Площадь Гуськова, 1, а не таможенная граница Союза (граница Калининградской области). Таким образом, чтобы выполнить данное условие, участник закупки – нерезидент РФ должен самостоятельно и за свой счет произвести таможенное оформление. В противном случае цена контракта увеличивается по сравнению с предложенной таким участником ценой на величину расходов, связанных с таможенным оформлением и с доставкой от границы Калининградской области до территории АО ПСЗ «Янтарь», расположенного в г. Калининграде. В итоге на момент заключения контракта ни участник закупки «OMV-INDOIL» (Хорватия), ни Ответчик не имели возможности определить точную окончательную цену товара, поставляемого в рамках заключенного контракта.

В соответствии с требованиями статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела и 18.04.2018 направлено лицам, участвующим в деле.

После получения Заключения об обстоятельствах дела № АМЗ-5/2018 Ответчик представил дополнительные пояснения вх. № 3159 от 16.05.2018:

В своей заявке на участие в закрытом запросе цен участник «OMV-INDOIL» указал, что цены в заявке включают в себя все затраты необходимые для исполнения обязательств по Договору, в том числе на уплаты налогов, сборов и других обязательных платежей, установленных на территории Российской Федерации, за исключением платежей за таможенные пошлины, сборы и расходы за склад временного хранения.

В соответствии с закупочной документацией и информационной картой доставка Продукции осуществляется на условиях DAP.

Согласно Инкотермс 2010 Поставщик при поставке на условиях DAP (раздел B2) не обязан выполнять таможенные формальности для ввоза и уплачивать импортные пошлины или выполнять иные таможенные формальности при ввозе. Выполнение всех таможенных формальностей, необходимых для ввоза товара, входит в обязанности Покупателя.

Согласно пункту 4 расценок на услуги, оказываемые на СВХ ООО «Зап-транс» с 16.02.2015, стоимость регистрации транспортных средств с товаром, составляет 4 700

рублей за сутки. Согласно статье 101 Таможенного кодекса Евразийского экономического союза" (приложение № 1 к Договору о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза) срок временного хранения товаров на складе временного хранения не превышает 4 месяца.

При оформлении на территории Калининградской области по процедуре «свободная таможенная зона» (ИМ 78) уплачиваются только сборы за таможенное оформление, которые будут произведены АО «ПСЗ «Янтарь».

Согласно постановлению Правительства РФ от 28.12.2004 № 863 «О ставках таможенных сборов за таможенные операции» сборы за таможенное оформление товара таможенная стоимость которых составляет 10 000 000 рублей и более установлена в размере 22 500 рублей. В случае если товары поставляются одной партией, то сборы за таможенное оформление составят 22 500 рублей. Если несколькими партиями, то сборы уплачиваются на сумму поставки в соответствии с постановлением Правительства РФ от 28.12.2004 № 863.

Таким образом, при поставке Продукции по вышеуказанному договору максимально возможная к оплате стоимость таможенного оформления и стоимость за нахождение на складе временного хранения (СВХ) составит 595 900 рублей (122 дня хранения на СВХ * 4 700 рублей (ставка за одни сутки нахождения на СВХ) + 22 500 рублей (сборы за таможенное оформление), что с учетом стоимости Продукции по договору № 439401 от 13.02.2018 существенно ниже стоимости предложенной АО «Машиностроительный завод «Армалит» и начальной максимальной цены Договора, установленной в закупочной документации. Цена Договора, предложенная «OMV-INDOIL», не превышает начальную (максимальную) цену договора и значительно ниже цены договора предложенной АО «Машиностроительный завод «Армалит».

Данные аргументы Комиссией отклоняются, поскольку согласно закупочной документации цены, указанные в заявке участника, должны включать в себя все затраты, необходимые для исполнения обязательств по договору, в том числе на уплату налогов, сборов и других обязательных платежей, установленных на территории Российской Федерации, поэтому участником закупочной процедуры могут быть выбраны только такие условия поставки, которые не противоречат этому требованию. В противном случае заявка должна быть отклонена.

Заявитель не привел возражений относительно содержания заключения об обстоятельствах дела.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы на вопрос ведущего заседание комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании вышеизложенного Комиссия Калининградского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать акционерное общество «Прибалтийский судостроительный завод «Янтарь» (ИНН 3900000111, ОГРН 1023901861213, адрес: Площадь Гуськова, 1, г. Калининград, 236005) нарушившим пункт 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела № АМЗ-5/2018 в правовой отдел Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель комиссии



В.А. Грибко

Члены Комиссии:



Е.И. Можаро

В.А. Файфер

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

от 25.05.2018 № 1579/04

на № _____ от _____

АО «Прибалтийский
судоремонтный завод «Янтарь»
площадь Гуськова, 1
г. Калининград, 236005

АО «Машиностроительный
завод «Армалит»
ул. Трефолева
д. 2, лит. Н, пом. 3Н, ком. 56
г. Санкт-Петербург, 198097

Копия:

ФАС России
ул. Садовая Кудринская, 11
г. Москва, Д-242, ГСП-3, 125993
delo@fas.gov.ru

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копию решения по делу № АМЗ-5/2018.

Приложение: копия решения.

Руководитель

Зуева Л.Н. 8(4012)53-72-04

О.А. Боброва

001678