



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-3257/2024

г. Екатеринбург

10.09.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*,
*,
*,

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-30 при участии представителей:

— заказчика в лице АО «Курганмашзавод» — *,
— заявителя в лице ООО «Компания ХимКо» — *,

рассмотрев жалобу ООО «Компания ХимКо» (вх. № 18529-ЭП/24 от 27.08.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Курганмашзавод» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении процедуры закрытого запроса котировок в электронной форме на 0217-2024-04026 поставку связующего (извещение № SP24072300010) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Компания ХимКо» (вх. № 18529-ЭП/24 от 27.08.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Курганмашзавод» Закупках о закупках при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на 0217-2024-04026 поставку связующего (извещение № SP24072300010), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком нарушены нормы действующего законодательства в части рассмотрения заявок участников закупки, поданных на участие в закупочной процедуре.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился; просил признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителя заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Единое положение о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупках), утвержденное Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18 марта 2015 г. №2) (в редакции от 26 марта 2024 № 3).

23.07.2024 г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры закрытого запроса котировок в электронной форме № SP24072300010 на 0217-2024-04026 поставку связующего.

Начальная (максимальная) цена договора 7 805 089,23 руб.

Комиссией установлено, что указанная закупочная процедура осуществляется в рамках Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

В силу ч. 2 ст. 3.5 Закона о закупках закрытая конкурентная закупка осуществляется в порядке, установленном статьей 3.2 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, 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.

На основании 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.

Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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, ккупаемым 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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Согласно п. 9 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

9) иные сведения, определенные положением о закупке.

В силу п. 1 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить:

1) 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 Правительства РФ № 925 установлен 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 соответствии с п. 1 указанного Постановления Правительства РФ № 925 устанавливается 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.

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 (п. 2 постановления Правительства РФ № 925).

При этом, в случае, если в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, приоритет, предусмотренный постановлением Правительства РФ № 925 не предоставляется (пп. «в» п. 6 постановления Правительства РФ № 925).

Пунктом 5 постановления Правительства РФ № 925 установлено, что условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке следующих сведений, определенных положением о закупке:

а) требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров;

б) положение об ответственности участников закупки за представление недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в закупке;

в) сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки;

г) условие о том, что отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

д) 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

настоящего постановления, цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в документации 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) условие отнесения участника закупки к российским или иностранным лицам на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте его регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);

ж) указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор;

з) положение о заключении договора с участником закупки, который предложил такие же, как и победитель закупки, условия исполнения договора или предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора, следующие после условий, предложенных победителем закупки, который признан уклонившимся от заключения договора;

и) условие о том, что при исполнении договора, заключенного с участником закупки, которому предоставлен приоритет в соответствии с настоящим постановлением, не допускается замена страны происхождения товаров, за исключением случая, когда в результате такой замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары, при этом качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) таких товаров не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

В силу п. 8 постановления Правительства РФ № 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.

Согласно пп. 17 п. 12.2.3 Положения о закупках в извещении должны быть указаны следующие сведения (с учетом проводимого способа закупки):

(17) иные сведения.

Пунктом 19.19.10 Положения о закупках установлено, что приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (пункт 8 ПП 925).

Согласно п. 19.19.9 Положения о закупках приоритет не предоставляется в случаях, если:

(1) закупка признана несостоявшейся и договор заключается с единственным участником закупки;

(2) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами;

(3) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами;

(4) в заявке на участие в закупке, представленной участником конкурса, запроса предложений, запроса котировок, ценового запроса, состязательных переговоров, упрощенной закупки 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% (пятидесяти процентов) стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг;

(5) в заявке на участие в закупке, представленной участником аукциона, 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 более 50% (пятидесяти процентов) стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг.

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «0217-2024-04026 Поставка связующего».

При этом, в соответствии с Извещением установлено, что указанная закупка проводилась с учетом применения норм постановления Правительства РФ № 925.

20.08.2024 г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в закупке, по итогам которой составлен Протокол № 43765-2 от 20.09.2024 г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 20.08.2024 г.

Согласно Протоколу № 43765-2 от 20.08.2024 г. все 4 заявки участников закупки были признаны соответствующими требованиям Извещения и допущены до участия в закрытом запросе котировок в электронной форме.

Заявитель в своей жалобе указывает, что итоги были подведены неправильно, что при проведении данной закупочной процедуры приоритет применяться не должен, так как иначе будет иметь место нарушение положений постановления Правительства РФ № 925, поскольку не учтен п. 8, в соответствии с которым приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014. В соответствии с п. 8 постановления Правительства РФ № 925 товарам из стран-участниц Всемирной торговой организации должны предоставляться те же преференции, что и российским товарам. Согласно пояснениям, заявителем предлагается товар из Китая. Китай является членом ВТО с 2001 года. Учитывая, что Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1994 года прямо предусмотрено предоставление одинаково благоприятного режима товарам государств-участников ВТО, на основании п. 8 постановления Правительства РФ № 925 к заявке ООО «Компания ХимКо» должен применяться тот же правовой режим, что и к заявке, содержащей 100 % российских товаров.

Комиссия поясняет, что в соответствии с требованием пункта 8 постановления Правительства РФ № 925 приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года (включает в себя положения Генерального соглашения по тарифам и торговле от 30.10.1947) и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г. и предоставляется товарам (подрядчикам, исполнителям) стран ВТО, а также подрядчикам и исполнителям стран ЕАЭС наравне с российскими товарами (подрядчиками, исполнителями). Таким образом, товары этих стран в рамках исполнения постановления Правительства РФ № 925 полностью приравниваются к товарам российского происхождения.

Международными договорами (соглашениями) Российской Федерации ГАТТ 1994 и Договором о ЕАЭС предусмотрено, что члены ВТО/ЕАЭС, по общему правилу, не предоставляют на внутреннем рынке преференций национальным товарам (работам, услугам) по отношению к товарам (работам, услугам) других членов ВТО/ЕАЭС соответственно.

Соглашением ВТО (пункт 4 статьи III части II ГАТТ 1947 года (является неотъемлемой частью ГАТТ 1994), статья II ГАТТ 1994) установлено, что 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.

В п. 30 Приложения №25 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 года указано, 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 соответствии с п. 1 Приложения №25 Договора под национальным режимом понимается режим, предусматривающий, что каждое государство-член для целей закупок обеспечивает товарам, работам и услугам, происходящим с территорий государств-членов, потенциальным поставщикам государств-членов и поставщикам государств-членов, предлагающим такие товары, выполняющим работы и оказывающим услуги, режим не менее благоприятный, чем предоставляемый товарам, работам и услугам, происходящим с территории своего государства, а также потенциальным поставщикам и поставщикам своего государства, предлагающим такие товары, выполняющим работы и оказывающим услуги. Страна происхождения товара определяется в соответствии с правилами определения страны происхождения товаров, действующими на таможенной территории Союза.

Из указанных положений международных договоров (соглашений) Российской Федерации и постановления Правительства РФ № 925, следует, что заказчики, по общему правилу, не имеют оснований для предоставления российским товарам (работам, услугам) приоритета по отношению к товарам (работам, услугам) стран-членов ВТО и ЕАЭС.

Сфера применения постановления Правительства № 925 строго ограничена статьей XX Соглашения о ВТО (ГАТТ 1947) и ст. 29 Договора о Евразийском экономическом союзе.

В статье XX ГАТТ 1947 указаны следующие сферы, применительно к которым могут устанавливаться исключения из общего правила об отсутствии преимущественного (благоприятного) режима для товаров национального производства:

- а) необходимых для защиты общественной морали;
- б) необходимых для защиты жизни или здоровья человека, животных и растений;
- в) относящихся к ввозу или вывозу золота или серебра;
- г) необходимых для обеспечения соответствия законам или правилам, не противоречащим положениям настоящего Соглашения, включая те, которые относятся к обеспечению соблюдения таможенного законодательства, правил о монополиях, действующих согласно пункту 4 статьи II и статьи XVII, защите патентов, товарных знаков и авторских прав и предупреждению нечестной практики;
- д) относящихся к товарам, произведенным заключенными;
- е) принимаемых для охраны национальных сокровищ художественной, исторической или археологической ценности;
- ж) относящихся к консервации истощаемых природных ресурсов, если подобные меры проводятся одновременно с ограничением внутреннего производства или потребления;
- з) принимаемых во исполнение обязательств по межправительственному товарному соглашению, которое соответствует критериям, представленным на рассмотрение Договаривающихся Сторон и не отвергнутым ими, или которые представлены на рассмотрение самими Договаривающимися Сторонами и не отвергнуты ими;
- и) связанных с ограничением экспорта отечественных материалов, необходимых для обеспечения достаточным количеством таких материалов отечественной обрабатывающей промышленности в течение периодов, когда внутренняя цена на такие материалы держится на более низком уровне, чем мировая цена, как часть осуществляемого правительством плана стабилизации; при условии, что такие ограничения не содействуют расширению экспорта или защите этой отечественной промышленности и не отступают от положений настоящего Соглашения, касающихся недискриминации;
- к) существенных для приобретения или распределения товаров, являющихся дефицитными в целом или для конкретного региона; при условии, что любые такие меры совместимы с принципом, что все Договаривающиеся Стороны имеют право на справедливую долю в международных поставках таких товаров, и что любые такие меры, не совместимые с другими положениями настоящего Соглашения, прекращаются, как только условия, ставшие причиной их применения, перестали существовать.

Согласно ст.29 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014, Государства-члены могут устанавливать исключения, если они необходимы для:

- 1) охраны жизни и здоровья человека;
- 2) защиты общественной морали и правопорядка;
- 3) охраны окружающей среды;
- 4) охраны животных и растений, культурных ценностей;
- 5) выполнения международных обязательств;

б) обеспечения обороны страны и безопасности государства-члена.

Таким образом, предоставление российским товарам приоритета по отношению к товарам стран-участников ВТО, стран-участников ЕАЭС допустимо применять только в указанных выше сферах деятельности.

Товар, являющийся предметом данной закупочной процедуры, подпадает под вышеперечисленные исключения, а именно обеспечения обороны страны и безопасности государства-члена, следовательно, Заказчик, по общему правилу, обязан предоставить российским товарам (работам, услугам) приоритет по отношению к товарам (работам, услугам) стран-членов ВТО.

Комиссией установлено, что тремя участниками закупки был предложен к поставке товар со страной происхождения Российская Федерация, участником закупки с идентификационным номером

№ 39616 (ООО «Компания ХимКо») был предложен к поставке товар со страной происхождения Китайская Народная Республика.

В соответствии с Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1947 года Китайская Народная Республика является по соглашению договаривающимися сторонами, соответственно страной-членом ВТО. Таким образом, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляются также в части товаров, производимых на территории указанной страны.

Однако, учитывая, что обжалуемая закупка проводится в рамках Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе», предмет закупки подпадает под исключения, предусмотренные ст.29 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик правомерно применил приоритет к участникам закупки, предложившим к поставке товар со страной происхождения Российская Федерация по отношению к товарам стран-участников ВТО, а именно Китайская Народная Республика.

Таким образом, доводы жалобы не нашли своего подтверждения.

Доказательств обратного в адрес Комиссии не представлено.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Компания ХимКо» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице АО «Курганмашзавод» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице АО «Курганмашзавод», оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*