

**Управление Федеральной антимонопольной
службы по Тверской области**
Город Тверь, ул. Андрея Дементьева, 46/23

**Заявитель: общество с ограниченной
ответственностью «АкваХимСервис»
(ООО «АХС») ИНН: 7701908386**

Адрес местонахождения: 127106, г. Москва,
Гостиничная, д. 7А, корп. 2

Контактное лицо:

Чистякова Анжела Васильевна

адрес электронной почты: ahservise@yandex.ru

тел. +7 (495) 933-76-14

**Заказчик: ООО «Тверская генерация»
ИНН 6906011179**

Место нахождения и почтовый адрес: 170015, г.
Тверь, ул. Георгия Димитрова, 21

Ответственное должностное лицо Заказчика:
ведущий специалист по закупкам отдела по
закупочной деятельности – Максимов И.Н.,
тел.: +7 (4822) 50-63-89,
e-mail: maximov@tvgen.ru

Участник закупки:

ООО

«АЛЬФАГРУПП»,

ИНН: 7707597440

**Заявление о признаках нарушения антимонопольного законодательства в
действиях Заказчика по проведению конкурса в электронной форме среди
субъектов малого и среднего предпринимательства**

На официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru Заказчик разместил извещение № 32312255764 о проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку анионита высокоосновного Токем 840 для нужд ООО «Тверская генерация».

Предмет контракта – поставка анионита высокоосновного Токем 840 для нужд ООО «Тверская генерация» в количестве 7 м. куб.

Начальная (максимальная) цена Договора: 3 528 000,00 рублей без НДС, 4 233 600,00 с НДС.

Документация о закупке опубликована 04.04.2023 года на официальном государственном сайте www.zakupki.gov.ru, закупка № 32312255764.

ООО «АХС» была подана заявка на участие в конкурсе.

Согласно Протоколу от «21» апреля 2023 г. (опубликовано 25 апреля 2023 г.) заседания Комиссии по выбору Победителя в запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку ионообменной смолы, победителем запроса конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку анионита высокоосновного Токем 840 для нужд ООО «Тверская генерация»,

было признано ООО «АЛЬФАГРУПП», ИНН: 7707597440, на основании приведенной итоговой ранжировки поступивших заявок.

Заявка ООО «АХС» заняла второе место.

При этом, все участники якобы подали заявки, соответствующие требованиям документации.

Участниками были выставлены следующие ценовые предложения:

Порядковый номер заявки	Наименование участника закупки	Ценовое предложение	Страна производителя	Результат
1.	ООО «АЛЬФАГРУПП», ИНН:7707597440	2 870 000,00 руб. без НДС 3 444 000,00 руб. с НДС	Китай	Победитель
2.	ООО "АХС" ИНН: 7701908386	3 132 500,00 руб. без НДС 3 759 000,00 руб. с НДС	Российская Федерация	Второе место

Согласно Протоколу заседания Комиссии по рассмотрению заявок участников и подведения итогов по закупке (№ 32312255764) на поставку ионообменной смолы от 25 апреля 2023 г.:

Победителем конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку анионита высокоосновного Токем 840 для нужд ООО «Тверская генерация». установлено ООО «АЛЬФАГРУПП», ИНН: 7707597440, по предложенной цене договора: 2 870 000,00 руб. без НДС, 3 444 000,00 руб. с НДС.

Ценовое предложение ООО «АХС» составило 3 132 500,00 руб без НДС. и 3 759 000,00 руб. с НДС.

При этом в цене предложений ООО «АХС» не был учтен приоритет поставщику продукции российского происхождения, иначе победителем закупки должно быть признано ООО «АХС» (учитывая, что ООО «АЛЬФАГРУПП» планировало поставить смолу импортного производства).

Разделом 11 закупочной документации предусмотрен приоритет товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства.

В силу п. 11.1 закупочной документации и в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016г. №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» данным разделом настоящей документации устанавливается приоритет товарам российского происхождения, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства.

Согласно п. 2 Постановления Правительства РФ от 16 сентября 2016 г. N 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", 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 производится 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.

Таким образом, считаем, что Заказчик нарушил требования порядка подготовки и осуществления закупки, не предоставил преференции в виде снижения цены договора на 15 процентов для заявки ООО «АХС» по сравнению с заявкой ООО «АЛЬФАГРУПП», тем самым нарушил п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и положения раздела 11 закупочной документации.

Перед тем как обратиться в антимонопольную службу, ООО «АХС» направило претензию заказчику - ООО «Тверская генерация» с требованием пересмотреть итоги закупки и применить приоритет поставщику продукции российского происхождения перед поставщиком китайской смолы - ООО «АЛЬФАГРУПП».

В ответ на претензию ООО «АХС» от 26 апреля 2023 года исх. № 450/2604/2023 ООО «Тверская генерация» сообщило следующее:

В соответствии с пунктом 8 Постановления № 925 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.

Из указанных международных договоров (соглашений) Российской Федерации и Постановления № 925 якобы 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.

Таким образом, Заказчик считает, что согласно пункту 8 Постановления № 925 товары государств - членов ЕАЭС и ВТО приравниваются к российским товарам, соответственно им предоставляется равный с российскими товарами приоритет по отношению к товарам прочих стран (не входящих в ЕАЭС и ВТО).

Принимая во внимание, что предметом закупки являлось право заключения договора на поставку товаров, и то, что ГАТТ 1994 прямо предусмотрено предоставление одинаково благоприятного режима товарам государств-участников ВТО, а ООО «АЛЬФАГРУПП» был предложен товар, страной происхождения которого является Китай — участник ВТО с 11.12.2001г., то закупочной комиссией правила применения приоритета согласно Постановлению № 925 не должны были применяться, так как, преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляются также в части товаров, производимых на территории Китая.

На основании изложенного выше Заказчик пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения требований ООО «АХС» о пересмотре итогов закупки.

Между тем, Постановления Правительства РФ от 16 сентября 2016 г. N 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" приняли, чтобы поддержать отечественного производителя. Толковать его иначе и предоставить приоритет продукции всех стран, входящих в ВТО, ошибочно: так постановление № 925 утратит свой смысл.

Исходя из письма Минэкономразвития Российской Федерации от 21.10.2016 г. № Д28и-2806 «Постановление Правительства № 925 имеет строго ограниченные сферы применения, которые определены Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1994 года и Договором о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (пункт 8 Постановления Правительства № 925). Так, Всемирная торговая организация признает права государств устанавливать подобные приоритеты в ряде специфических сфер, в том

числе в сферах обороны и безопасности, включая снабжение вооруженных сил, защиты жизни и здоровья человека, оборота золота и серебра, охраны художественных, исторических и археологических ценностей. Постановление Правительства № 925 также будет применяться с учетом законодательства Евразийского экономического союза. Таким образом, Постановление Правительства № 925 определяет механизм установления заказчиками 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 случаях, при которых это не противоречит нормам международного права».

Из диспозиции нормы пункта 1 постановления № 925 Постановления Правительства № 925 следует, что приоритет установлен в отношении товаров российского происхождения. Буквальное значение данной нормы свидетельствует о том, что круг лиц, которым может быть предоставлен приоритет, ограничен юрисдикцией Российской Федерации без каких-либо условий и оговорок, которые могут относиться к странам-участникам Всемирной торговой организации и странам-участникам Евразийского экономического союза.

Согласно Письмам Министерства экономического развития РФ от 9 января 2017 г. N Д28и-55, от 9 января 2017 г. N Д28и-42, от 6 декабря 2016 г. N Д28и-3197, от 18 ноября 2016 г. N Д28и-3107, приоритет, указанный в постановлении N 925, устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г., предоставляется товарам происходящим из государств - членов Евразийского экономического союза, работам, услугам, выполняемым, оказываемым указанными лицами.

Государствами – членами Евразийского экономического союза являются Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика и Российская Федерация. Китай в состав ЕЭС не входит, поэтому приоритет на товары китайского производства не распространяется.

Письмо ФАС России от 22.11.2019 N ИА/102692/19 трактует аналогичную позицию и указывает на то, что приоритет предоставляется только товарам российского происхождения и продукции из стран ЕАЭС.

Практика антимонопольного органа в поддержку доводам заявителя:

- решение Московского УФАС России от 26.03.2020 по делу N 077/07/005405/2020 (закупка N 32008935063);
- решение Кировского УФАС России от 25.12.2019 N 043/07/3.2-827/2019 (закупка N 31908504153);
- решение Челябинского УФАС России от 30.01.2020 по жалобе N 074/07/3122/2020 (закупка N 31908711642);
- решение Омского УФАС России от 18.12.2019 N 055/07/3-865/2019 (закупка N 31908516829);
- решение Ивановского УФАС России от 17.08.2020 N 037/07/6-449/2020 (0716/2020-041) (закупка N 32009218973).

Заявитель настоящей жалобы – ООО «АХС» неоднократно участвовал в разбирательствах ФАС, в которых действия заказчика, не проверившего достоверность сведений задекларированных участниками закупки в отношении страны происхождения товара, признавались незаконными.

При этом вопрос предоставления приоритета продукции китайского производства наряду с товарам российского происхождения даже не обсуждался.

1. **Решением УФАС по Ярославской области № 076/10/18.1-623/2022 от 21.07.2022 г. действия Заказчика, не применившего преференции для российского производителя в виде снижения цены договора на 15% для заявки поставщика продукции ООО «ПО ТОКЕМ» по сравнению с**

заявками ООО "ЭНЕРГОПРОМРЕСУРС", были признаны незаконными, а Заказчик, не применивший приоритет, нарушившим антимонопольное законодательство.

В рамках дела антимонопольным органом исследовался вопрос о стране происхождения смолы марки ООО «РКХЭП «СМОЛЫ», которую собирался поставить ООО "ЭНЕРГОПРОМРЕСУРС", а также обязанность Заказчика проводить детальный анализ заявок участников на достоверность заявленной информации.

Также комиссия пришла к выводу, что у Заказчика при должной осмотрительности при наличии противоречивых и неоднозначных сведений (Россия-Китай на сертификате качества) могло и должно возникнуть сомнение о стране происхождения товара при проверке предлагаемой продукции на соответствие требованиям документации.

- 2. Решения УФАС по г. Москве и предписания от 09.08.2022 по делу № 077/07/00-11553/2022 действия Заказчика, не применившего преференции для российского производителя в виде снижения цены договора на 15% для заявки поставщика продукции ООО «ПО ТОКЕМ» по сравнению с заявками ООО "ЭНЕРГОПРОМРЕСУРС", были признаны незаконными, а Заказчик, не применивший приоритет, нарушившим антимонопольное законодательство.**
- 3. Решением УФАС по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре № 086/07/3-690/2022 от 16.06.2022 г. вынесено аналогичное решение: действия Заказчика, не применившего преференции для российского производителя в виде снижения цены договора на 15% для заявки поставщика продукции ООО «ПО ТОКЕМ» по сравнению с заявками ООО "ЭНЕРГОПРОМРЕСУРС", планировавшего поставить смолу ООО «РКХЭП «СМОЛЫ», были признаны незаконными, а Заказчик, не применивший приоритет, нарушившим антимонопольное законодательство.**
- 4. Решением УФАС по Ленинградской области от 18 ноября 2021 г. жалоба ООО «АХС» на действия Заказчика по закупке № 32110657699 была признана обоснованной. Основанием удовлетворения жалобы послужила недостоверность задекларированных ООО «Фирма Д и С» сведений о стране происхождения смолы.**

Комиссией УФАС по Ленинградской области установлено, что при анализе заявок участников ООО «Фирма Д и С» в графе 7 «Наименование страны происхождения товара» Формы 10 указало Российскую Федерацию как страну происхождения поставляемого обществом товара.

Также ООО «Фирма Д и С» был предъявлен сертификат соответствия № 0001362, в котором указано, что ООО «РКХЭП СМОЛЫ» является изготовителем на территории Российской Федерации (стр. 5-6 .Решения УФАС по Ленинградской области от 18 ноября 2021 г.).

Комиссией УФАС по Ленинградской области сделан вывод, что решением Арбитражного суда Тверской области по делу А66-3134/2021 установлено, что ООО «РКХЭП СМОЛЫ» не являются производителем катионита на территории Российской Федерации. *Смола поставляется ООО «Фирма Д и С» под маркой ООО «РКХЭП СМОЛЫ».*

Выводы антимонопольного органа были проверены и оценены судами, решения оставлены в силе:

Арбитражным судом Ярославской области было рассмотрено аналогичное дело (А82-14093/2022). УФАС по Ярославской области приняло решение по делу № 076/10/18.1-623/2022 от 21.07.2022. Публичное акционерное общество "Территориальная генерирующая компания №2" обратилось в Арбитражный суд Ярославской области с оспариванием решений антимонопольной службы.

В рамках дела А82-14093/2022 судом было отказано в удовлетворении заявленных АО «ИНТЕР РАО - ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ» требований (решение Арбитражного суда Ярославской области от 29 января 2023 года).

Таким образом, считаем, что Заказчик нарушил требования порядка подготовки и осуществления закупки, не предоставив преференции в виде снижения цены договора на 15 процентов для заявки ООО «АХС» по сравнению с заявками ООО «АЛЬФАГРУПП», тем самым нарушил и. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и раздела 11 закупочной, поэтому ООО «АХС» обратился в ФАС с заявлением о наличии в действиях заказчика признаков ограничения конкуренции.

На основании изложенного,

ПРОШУ:

1. Признать заявление ООО «АХС» обоснованным.
2. Признать Заказчика, не применившего преференция для российского производителя в виде снижения цены договора на 15% для заявки ООО «АХС» по сравнению с заявками «АЛЬФАГРУПП» нарушившим антимонопольное законодательство;
3. Признать недействительным протокол подведения итогов конкурса от 25.04.2023 г.
4. Обязать Заказчика устранить допущенные нарушения, пересмотрев итоги конкурса и завершить закупку в соответствии с законодательством РФ с учетом применения преференция в виде снижения цены договора на 15% для заявки ООО «АХС» по сравнению с заявками ООО «АЛЬФАГРУПП».
5. До рассмотрения настоящей жалобы просим запретить Заказчику совершать действия, направленные на заключение и исполнение договора по итогам запроса предложений по закупке № 32312255764.

Перечень прилагаемых документов:

1. Копия извещения № 32312255764 о проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку смолы ионообменной
2. Закупочная документация по закупке № 32312255764
3. Копия протокола подведения итогов конкурса от 21 апреля 2023 г. (опубликовано 25 апреля 2023 г.)
4. Ценовой предложение ООО «АХС»
5. Сертификат соответствия смолы Токем 840 в отношении продукции от ООО «АХС»
6. Ответ заказчика на претензию ООО «АХС»
7. Решение Арбитражного суда Тверской области от 19 июля 2021 года г. по делу № А66-3134/2021
8. Полномочия директора ООО «АХС»

03.05.2023 года
Генеральный директор



А.В. Чистякова