



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

21.07.2021 № 17615/05

На № _____ от _____

Заявитель:
ООО «Никель-Хром»
123112, г. Москва,
Пресненская наб., д. 6, стр. 2
эт. 46, пом. 4611, ком. 1
msk@nickelchrome.ru

Заказчик:
ФКП «Комбинат Каменский»
347801, Ростовская обл.,
г. Каменск-Шахтинский,
ул. Сапрыгина, д. 8
hicom_kontrakt223@kamensk.donpac.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 061/07/3-1514/2021

Резолютивная часть решения оглашена «16» июля 2021 года
В полном объеме решение изготовлено «21» июля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) в составе:

Председатель Комиссии: Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела по борьбе с картелями,
Члены Комиссии: Такидзе Э.Г. – старший специалист 3 разряда отдела по борьбе с картелями,
Волкова М.С. – главный специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями,

рассмотрев посредством использования системы видеоконференц-связи с участием представителей Заказчика, в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела №061/07/3-1514/2021, возбужденного по жалобе ООО «Никель-Хром», о нарушении Заказчиком Закона №223-ФЗ при проведении открытого аукциона в электронной форме № 32110314419 «Закупка металлопроката (трубы)», выразившиеся в нарушении положений Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – открытый аукцион, закупка),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ООО «Никель-Хром» поступила в Ростовское УФАС России 08.07.2021г.

Согласно жалобе Заявителя, Заказчик необоснованно указал цену при заключении договора на 15% меньше, чем было указано в ценовом предложении ООО «Никель-Хром».

Заказчик торгов представил письменные возражения на доводы жалобы. Указал на то, что проведение рассматриваемой закупки осуществлялось в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ, Положения о закупке товаров, работ и услуг на ФКП «Комбинат «Каменский» (далее – Положение о закупках). Положение о закупках было размещено в установленном Законом порядке.

Комиссия, выслушав представителей Заказчика и оценив доводы жалобы, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

Частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 3 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных ч. 8.1 настоящей статьи, ч. 5

ст. 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч. 13 ст. 3 Закона №223-ФЗ, рассмотрение жалобы антимонопольным органом ограничивается доводами, составляющими предмет обжалования.

25.05.2021г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) опубликовано Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 32110314419 «Закупка металлопроката (трубы)».

Начальная (максимальная) цена договора составила 1 760 414,10 (Российский рубль), без учета НДС.

На участие в запросе котировок поданы шесть заявок, из них допущены были четыре заявки, которые соответствовали всем требованиям документации.

Итоговым протоколом от 18.06.2021г. ООО «Никель-Хром» признано победителем, предложившим товар китайского происхождения по цене 1 499 000,00 руб. ООО «МТК Армада», предложившему товар российского происхождения по цене 1 598 000,00 рублей, присвоен второй номер.

По мнению подателя жалобы, Заказчиком неправомерно было применено Постановление Правительства РФ от 16.09.2016г. №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» (далее – Постановление №925). При этом, по мнению Заявителя, Положение о закупках и Документация Заказчика не содержит никаких указаний на Постановление Правительства №925 и на предоставление приоритета товарам российского происхождения, что исключает возможность снижения цены.

В соответствии с п. 1 ч. 8 ст. 3 Закона №223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить: 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.

Согласно п. 5 Постановления №925 предоставление приоритета должно включаться в документацию о закупке с указанием сведений, которые определяются положением о закупке.

Пунктом 23 Информационной карты Документации, Заказчиком предусмотрен (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.

Также, п. 23.1 Информационной карты Документации указано, что при проведении настоящей закупки применяются правила, установленные Постановлением 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».

Таким образом, Заказчиком установлен приоритет товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства в Документацией о закупке в соответствии с требованиями Постановления №925.

В соответствии с п. 3 Постановления №925, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения аукциона или иным способом, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на «шаг», установленный в документации о закупке, в случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора.

В заявке ООО «Никель Хром» был предложен к поставке товар китайского происхождения (Китай) по цене 1 499 000, 00 руб., а именно:

№ п/п	Наименование товара	Страна происхождения	Количество поставляемого товара, кг
1	Труба 57x3,5 12X18Н10Т ГОСТ 9941-81	Китай	1 497
2	Труба 89x4 12X18Н10Т ГОСТ 9941-81	Китай	108
3	Труба 76x4 12X18Н10Т ГОСТ 9941-81	Китай	2 295
4	Труба 108x4 12X18Н10Т ГОСТ 9941-81	Китай	114
Итого			4 014

Пунктом 8 Постановления №925 определено, что приоритет товарам **российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами** устанавливается с учетом положений Соглашения по применению статьи VII Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года, заключенного в г. Марракеше 15.04.1994 (далее - ГАТТ 1994) и Договора о Евразийском экономическом союзе, подписанного в г. Астане 29.05.2014 (далее - договор о ЕАЭС), а именно:

- товарам происхождения из стран, присоединившихся к договору о ЕАЭС, работам, услугам, выполняемым, оказываемым лицами из стран, присоединившихся к договору о ЕАЭС, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами;

- товарам происхождения из стран, присоединившихся к ГАТТ 1994, работам, услугам, выполняемым, оказываемым лицами из стран, присоединившихся к ГАТТ 1994, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, за исключением случаев, которые, в том числе, относятся к общим исключениям (статья 20 ГАТТ 1994), исключениям по соображениям безопасности (статья 21 ГАТТ 1994).

В состав Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года входит Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1947 года.

В соответствии с п. 4, 8 "а" ст. III ч. II Генерального соглашения по тарифам и торговле 1947 года 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.

Таким образом, иностранной продукции стран-участниц указанных соглашений, необходимо предоставить приоритет наравне с российской продукцией.

В соответствии с Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1947 года Китайская Республика является по соглашению договаривающейся стороной.

В мае 2000г. в Пекине было подписано двустороннее соглашение с Европейским союзом. В сентябре 2001 рабочая группа ВТО по Китаю, заседание которой проходило в Женеве, утвердила все документы по присоединению страны к ВТО. В ноябре того же года на министерской конференции в Дохе (Катар) Китай был принят в состав ВТО в качестве полноправного участника. Китай стал членом ВТО в 2001.

Таким образом, приоритет, предусмотренный Постановлением №925, предоставляется товарам (подрядчикам, исполнителям) стран ВТО, а также подрядчикам и исполнителям стран ЕАЭС наравне с российскими товарами (подрядчиками, исполнителями), то есть товары этих стран в рамках исполнения Постановления приравниваются к товарам российского происхождения.

Учитывая требования Постановления №925, ГАТ ВТО, страна происхождения товаров, указанных в заявке ООО «Никель Хром» (Китай) приравнена к российским.

Доказательств о том, что указанная страна членом ВТО, страной, присоединившейся к ГАТТ, не является, Заявителем не представлено.

Заказчик, руководствуясь п. 3 Постановления №925 вправе заключать договор с ООО «Никель Хром» (Заявителем) по цене 1 274 150,00 руб.

Исходя из вышеизложенного, 21.06.2021г. на электронной площадке Заказчиком размещен проект договора для подписания ООО «Никель Хром», в котором цена договора определена путем снижения на 15 % ценового предложения победителя и увеличения на сумму НДС 20% - составила 1 274 150,00 руб.

Таким образом, довод подателя жалобы о необоснованном указании цены при заключении договора на 15% меньше, чем было указано в ценовом предложении ООО «Никель-Хром», Комиссия признает необоснованным.

Вместе с тем, в соответствии с п. 7.6 раздела 7.1 главы 1 Положения о закупках, подписание договора для победителя закупки, заявка которого признана соответствующей требованиям документации о закупке, является обязательным.

Согласно п. 7.8 раздела 7.1 главы 1 Положения о закупках, протокол разногласий может быть направлен победителем закупки или иным лицом, с которым по результатам процедуры закупки заключается договор (контракт), не более одного раза.

В нарушение указанных требований ООО «Никель-Хром» разместил протокол разногласий по цене договора на электронной торговой площадке РТС-тендер дважды: 28.06.2021г. и 01.07.2021г.

29.06.2021г. Заказчик разместил проект договора на электронной торговой площадке РТС-тендер для подписания победителем аукциона и возражение на протокол разногласий с обоснованием расчета цены договора.

Согласно п. 7.8 раздела 7.1 главы 1 Положения о закупках, победитель обязан подписать проект договора (контракта) в течение 3 рабочих дней с момента размещения заказчиком доработанного либо повторно размещенного проекта договора (контракта) на электронной площадке.

Таким образом, направление протокола разногласий в адрес Заказчика 01.07.2021г. является нарушением вышеуказанных требований, и является основанием для признания ООО «Никель-Хром» уклонившимся от заключения договора в соответствии с пп. 2 п. 7.10 раздела 7.1 главы 1 Положения о закупках.

Исходя из вышеизложенного, действия Заказчика не противоречат требованиям Закона №223-ФЗ, Документации и Положения о закупках.

Нарушений в действиях ФКП «Комбинат «Каменский» норм Закона №223-ФЗ не установлено.

Как следует из ч. 20 ст. 18.1 Закона о конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

По указанному Заявителем доводу жалоба признается необоснованной.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь положениями Закона №223-ФЗ, ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Закона о конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Никель-Хром» необоснованной.

Председатель комиссии:

Н.А. Кожемяко

Члены комиссии:

Э.Г. Такидзе

М.С. Волкова

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