

**Извещение № 230144801380,
Закупка № 230144801380 (ЕИС 32313068006)**

Наименование закупки: закрытый конкурс в электронной форме одноэтапный на право заключения договора на поставку автоматических складских комплексов с выполнением работ по их монтажу и пусконаладке консультирование персонала покупателя

ЖАЛОБА

**на действия заказчика, организатора закупки, закупочной комиссии
при осуществлении закупки в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ**

08.12.2023г организатором закупки на официальном сайте www.astgoz.ru было размещено извещение **№ 230144801380** о проведении закрытого конкурса в электронной форме одноэтапный на право заключения договора на поставку автоматических складских комплексов с выполнением работ по их монтажу и пусконаладке консультирование персонала покупателя (заказчик закупки - **ГК «Ростех»**). Проведение закупочных процедур осуществлялось в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и Единого положением о закупках (далее - ЕПоЗ

Согласно разделу 2 Порядка оценки и сопоставления заявок (приложение № 2 к информационной карте) одним из критериев оценки является «Функциональные характеристики (потребительские свойства), эксплуатационные характеристики или качественные характеристики товара» (значимость критерия – 20 %). Содержанием критерия было определено, что качественные характеристики товара оцениваются в зависимости от наличия (отсутствия) сведений о поставляемом товаре в реестрах, предусмотренных пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения».

В этой связи 15.12.2023 уководствуясь п. 2 ст. 3.2 Закона о закупках, направило запрос о разъяснении положений документации о закупке, в рамках которого указывалось на необоснованность и неправомерность включения условия об оценке по критерию «Функциональные характеристики (потребительские свойства), эксплуатационные характеристики или качественные характеристики товара» в зависимости от наличия (отсутствия) сведений о поставляемом товаре в реестрах, предусмотренных пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения» (далее – ПП РФ от 03.12.2020 № 2013).

В ответ на запрос был получен ответ организатора закупки
согласно которому доводы приняты не были.

Протоколом № 230144801380-01 от 11.01.2024 г. определено, что по результатам рассмотрения заявок к участию в закупке допущено 2 участника процедуры закупки, принято решение о проведении процедуры переторжки 16.01.2024 г. По итогам проведенной переторжки протоколом № 230144801380-02 от 16.01.2024 г. объявлен победитель (идентификационный номер участника закупки – 73441) с общим количеством присужденных баллов – 81,55. (идентификационный номер участника закупки – 36965) было присуждено 80,00 баллов.

При этом ал максимальное количество баллов по всем критериям, кроме критерия «Функциональные характеристики (потребительские свойства), эксплуатационные характеристики или качественные характеристики товара».

Кроме того, было применено постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее - Постановление № 925), путем предоставления при итоговой ранжировке заявок приоритета участнику с идентификационным номером участника закупки «73441» посредством исключения из заявленной данным участником цены 15 процентов.

Жалоба подается Заявителем в порядке, определенном п. 1 части 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

1. Нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации, а именно:

1.1. Частью 1 ст. 1 Закона о закупках установлено, что целями регулирования настоящего Федерального закона, среди прочих, являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Ввиду обеспечения вышеназванных принципов законодателем установлено, что в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки (пп. 1) части 6.1 ст. 3 Закона о закупках). В документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пп. 1) части 10 ст. 4 Закона о закупках).

Таким образом, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) и качественным характеристикам товара – не что иное как условия и особенности, которым товары должны соответствовать, чтобы их можно было использовать по назначению при определенных условиях и в течение определенного времени для реализации текущих и перспективных потребности заказчика.

Между тем (далее – организатор закупки) в нарушение императивных требований Закона о закупках в качестве подтверждения к критерию «Функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара» установил наличие (отсутствие) сведений о поставляемом товаре в реестрах, предусмотренных пунктом 2 ПП РФ от 03.12.2020 № 2013, а не требование о соответствии техническим регламентам. При этом отсутствует также и обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, несмотря на наличие такой обязанности согласно положениям пп. 1) части 10 ст. 4 Закона о закупках.

Фактически, позицию организатора закупки можно трактовать как зависимость функциональных характеристик (потребительских свойств)/качественных характеристик товара исключительно от страны производства. Организатор закупки, согласно Порядку оценки и сопоставления заявок (приложение № 2 к информационной карте), отказался от оценки указанного основополагающего критерия на основе сопоставления соответствия технических предложений участников закупки требованиям к товару установленным в техническом задании (приложение № 2 к документации о закупке). При том, что предмет закупки представляет собой сложное многокомпонентное оборудование, техническое задание к которому содержит значительный перечень параметров и значений характеристик, в том числе, характеристик программного обеспечения.

Обращаем внимание, что согласно п. 10.3.2, п. 10.3.3 ЕПОЗ ГК «Ростех» требования к продукции представляют собой показатели, характеристики, свойства продукции, имеющие практическую ценность для заказчика в рамках удовлетворения существующей потребности. Требования к продукции устанавливаются заказчиком с учетом специфики закупаемой продукции с соблюдением следующих принципов:

(1) требования к продукции должны быть измеряемыми и выражаться в числовых значениях и/или в виде безальтернативных показателей (да / нет, наличие / отсутствие), за исключением случаев приобретения продукции, в отношении которой невозможно однозначно сформулировать и описать соответствующие требования;

(2) требования к продукции не должны приводить к необоснованному ограничению количества участников процедуры закупки;

(3) при установлении требований к продукции должны использоваться общеизвестные (стандартные) показатели, термины и сокращения, предусмотренные действующей нормативно-технической документацией, кроме случаев приобретения продукции, в отношении которой нормативно-техническое регулирование отсутствует и/или для которой использование нестандартных показателей является общераспространенным;

(4) к закупаемой продукции, особенности нахождения которой в обороте и/или требования к безопасности которой (в том числе к потребительской, промышленной, экологической) предусмотрены законодательством, требования должны устанавливаться в соответствии с существующими ограничениями.

Однако, требование о наличии (отсутствии) сведений о поставляемом товаре в реестрах, предусмотренных пунктом 2 ПП РФ от 03.12.2020 № 2013 не является измеряемым, не выражается в числовых значениях и/или в виде безальтернативных показателей, данное требование к продукции не содержит общеизвестные (стандартные) показатели, термины и сокращения, предусмотренные действующей нормативно-технической документацией и т.д.

Следовательно, организатор закупки нарушил обязательные для него принципы установления требований к продукции, закреплённые в ЕПОЗ ГК «Ростех».

Кроме того, разделом 3.7 Приложения № 6 к ЕПОЗ ГК «Ростех» однозначно установлено, что в рамках критерия оцениваются функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара. Лучшим предложением по критерию признается предложение о функциональных

характеристиках (потребительских свойствах) или качественных характеристиках товара, которое наилучшим образом удовлетворяет потребности Заказчика в продукции в соответствии с показателями, установленными в документации о закупке.

Необходимо отметить, что п. 19.25.7 ЕПоз ГК «Ростех» установлено, что заказчик вправе при проведении закупок товаров, в отношении которых ПП РФ от 03.12.2020 № 2013 установлена минимальная доля закупки, способами конкурс и запрос предложений предусмотреть при оценке и сопоставлении заявок в качестве содержания соответствующих неценовых критериев (подкритериев) оценки наличие (отсутствие) сведений о товаре в реестрах, предусмотренных п. 2 ПП РФ от 03.12.2020 № 2013.

Таким образом, у организатора закупки действительно есть право установления в качестве требования наличие (отсутствие) сведений о товаре в реестрах, предусмотренных п. 2 ПП РФ от 03.12.2020 № 2013, но только к соответствующим неценовым критериям (подкритериям) и исключительно в корреляции с иными нормами и правилами ЕПоз ГК «Ростех».

Все перечисленные выше факты свидетельствуют о том, что организатор закупки установил неправомерное и необоснованное содержание критерия «Функциональные характеристики (потребительские свойства), эксплуатационные характеристики или качественные характеристики товара».

2. Неправомерные действия закупочной комиссии, выразившиеся в необоснованном предоставлении приоритета, предусмотренного Постановлением № 925, и признании победителем, а именно:

Согласно заявке производителем предлагаемого к поставке товара является компания Ferretto Group Spa (Италия), о чем свидетельствует сертификат официального дистрибьютера. Обращаем внимание, что Италия является страной-участницей Всемирной торговой организации (далее - ВТО).

При итоговой ранжировке заявок участнику с идентификационным номером «73441» был предоставлен приоритет посредством исключения из заявленной данным участником цены 15 процентов в рамках Постановления № 925.

В этой связи отмечаем, что в соответствии с п. 2 Постановления № 925 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. 6 Постановления № 925 регламентированы случаи, при которых приоритет не предоставляется, в том числе, если в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами (подпункт в)).

Закупочной комиссией был представлен приоритет участнику с идентификационным номером «73441», так как страной происхождения, предложенного товара является Италия.

В соответствии с п. 8 Постановления № 925 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 положений международных договоров (соглашений) Российской Федерации и Постановления № 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.

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

Согласно ГАТТ 1994 года 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).

Пунктом 1 статьи I части I ГАТТ 1947 установлено, что любое преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляемые любой Договаривающейся Стороной любому товару, происходящему из, или предназначенному для любой другой страны, должны немедленно и, безусловно, предоставляться аналогичному товару, происходящему из, или предназначенному для территорий всех других Договаривающихся Сторон. Согласно пункту 4 статьи III части II ГАТТ 1947 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 соответствии с ч. 13 Статьи XXIV:12 ГАТТ 1947, каждый член ВТО несет полную ответственность по ГАТТ 1994 за соблюдение всех его положений и принимает все разумные меры, имеющиеся в его распоряжении для обеспечения их соблюдения региональными и местными правительствами и властями в пределах своей территории.

При закупке товаров, работ и услуг юридическими лицами, подпадающими под действие Закона о закупках, приоритет, предусмотренный Постановлением № 925, предоставляется товарам (подрядчикам, исполнителям) стран ВТО наравне с российскими товарами (подрядчиками, исполнителями), то есть товары этих стран в рамках исполнения Постановления № 925 полностью приравниваются к товарам российского происхождения.

Подтверждением этому также могут служить письма Минэкономразвития России от 16.12.2016 № Д28и-3458, от 06.12.2016 № Д28и-3201, от 03.11.2016 № Д28и-2893, от 21.10.2016 № Д28и-2806, где ведомство указало следующее:

«Постановление № 925 имеет строго ограниченные сферы применения, которые определены Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (пункт 8 Постановления № 925). 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» (ст. ст. XX - XXI Генерального соглашения по тарифам и торговле).

Учитывая, что ГАТТ 1994 прямо предусмотрено предоставление одинаково благоприятного режима товарам государств - участников ВТО (п. 4 ст. III ГАТТ-1947), а закупки товаров юридическими лицами, подпадающими под действие Закона № 223-ФЗ, к исключениям ст. XX ГАТТ 1994 не относятся, положения соглашений ВТО при установлении национального приоритета в соответствии с Постановлением № 925 должны соблюдаться в полной мере. Соответственно, при осуществлении закупки по Закону о закупках в целях предоставления приоритета в соответствии с Постановлением № 925 товары происхождения из стран ВТО должны приравниваться к российским товарам, а также товарам происхождения из стран ЕАЭС.

Данный вывод согласуется с правовой позицией Верховного Суда Российской Федерации, приведенной в определении от 23.01.2020 г. № 303-ЭС19-12126, от 27.01.2022 г. № 301-ЭС21-27010, Арбитражного суда Волго-Вятского округа, приведенной в постановлении арбитражного суда кассационной инстанции от 28.09.2021 г. по делу № А28-533/2020, Арбитражного суда Московского округа, приведенной в постановлении от 16.06.2022 г. по делу № А40-162016/2021, постановлении от 04.07.2020 г. по делу № А40-116905/2019, постановлении от 25.07.2019 г. по делу № А40-253934/2018, Арбитражного суда Уральского округа, приведенной в постановлении от 16.04.2018 г. по делу № А60-28619/2017, Арбитражного суда Дальневосточного округа, приведенной в постановлении от 23.05.2019 г. № Ф03-733/2019 и т.д.

Кроме того, изложенной выше позиции придерживается и Федеральная антимонопольная служба в своих решениях: Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области от 12.10.2023 г. № 074/07/3-2250/2023, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 12.09.2023 г., Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю от 18.01.2022 г. № 059/07/3-1414/2021, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от 04.07.2022 г. № 054/01/18.1-1153/2022 и т.д.

предложен товар производства страны - члена ВТО (Италия), следовательно, данный товар в рамках исполнения Постановления № 925 полностью приравнивается к товарам российского происхождения. Таким образом, в соответствии с пп. в) п. 6 Постановления № 925, закупочной комиссией приоритет никому из участников не должен был быть предоставлен.

Опираясь на вышеизложенное, неправомерными являются действия закупочной комиссии, выразившиеся в необоснованном предоставлении приоритета, установленного Постановлением № 925, и признании победителем закупки участника с идентификационным номером «73441».

Просим ФАС:

1. Признать незаконными и необоснованными действия организатора закупки, а также закупочной комиссии при организации и проведении закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автоматических складских комплексов с выполнением работ по их монтажу и пусконаладке консультирование персонала покупателя (извещение № 230144801380).
2. Отменить Протокол № 230144801380-02 от 16.01.2024 г.
3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства.

Приложение:

1. Протокол № 230144801380-02 от 16.01.2024 г.
2. Сведения из ЕГРЮЛ в отношении
3. Приказ о вступлении в должность генерального директора