

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-18623/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

14.12.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей
ООО «БСТрейд», ФГАУ НИИ «Восход»,

рассмотрев жалобу ООО «КЭСМ» (далее — Заявитель) на действия ООО «БСТрейд» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ НИИ «Восход» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку сетевого оборудования для создания инфраструктуры Межведомственного центра технологической экспертизы базовых аппаратно-программных решений и аттестации отраслевых центров тестирования (реестровый № 32211846187, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), 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 части 2 статьи 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 установленных 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, пояснив, что заявка Заявителя отклонена правомерно в связи с предоставлением недостоверных сведений в отношении предлагаемого к поставке.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 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 части 2 статьи 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

проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 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.

Комиссией установлено, что 14.11.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

Заказчиком установлены требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 13.1.9 раздела 13 Положения о закупке и пунктом 18.1 раздела 18 Документации о закупке:

Первая часть заявки на участие в закупке должна содержать следующие сведения и документы:

18.1.1. Согласие участника закупки на поставку товаров, соответствующих требованиям документации открытого аукциона в электронной форме. При этом участник обязан указать наименование, торговую марку и модель (их словесные обозначения) (при наличии) предполагаемого к поставке товара (Форма согласия установлена в Приложении № 6 к документации о закупке).

18.1.2. Конкретные показатели, соответствующие показателям соответствия, установленным документацией о закупке, наименование, торговую марку и модель (их словесные обозначения) (при наличии) предполагаемого к поставке товара которые позволяют однозначно идентифицировать поставляемый товар, с целью проверки соответствия его характеристик характеристикам, указанным в технических требованиях (Приложение № 4 к документации о закупке). Форма предоставления установлена в Приложении № 5 к документации о закупке.»

В соответствии с Приложением № 5 к документации предметом Закупки в том числе является управляемый коммутатор Ethernet Тип 1 в количестве 10 штук, при этом Заказчик определил, что товар должен обладать:

- портами Ethernet 10 Гбит/с SFP+ - не менее 24 шт.;

- портами Ethernet 40 Гбит/с QSFP+ - не менее 2 шт.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок конкурса от 01.12.2022 № 32211846187-1 заявка Заявителя (№ 1) отклонена в соответствии с пунктом 17.2.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГАУ НИИ «Восход» за предоставление недостоверных данных. (Участником в заявке указаны недостоверные данные в части количества портов в позиции 1).

Комиссией установлено, что в составе заявки Участника №1 в пункте 1 таблицы указана модель Eltex MES5448 с указанием реестровой записи из реестра РЭП: ТКО-142/19, в конкретных характеристиках предложения Участника указано:

- порты Ethernet 10 Гбит/с SFP+ – 24 шт.;

- порты Ethernet 40 Гбит/с QSFP+ – 2 шт.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что согласно информации, размещенной в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции (опубликованного на официальном сайте Минпромторга России) и сведениям с официального сайта производителя предложенного оборудования, размещенным в информационно-коммуникационной сети «Интернет» выявлено следующие, что:

- коммутатор Ethernet маршрутизирующий MES5448 имеет 48 портов Ethernet 10 Гбит/с.

- коммутатор Ethernet маршрутизирующий MES5448 имеет 4 порта Ethernet 40 Гбит/с.

В связи с чем, по мнению Заказчика, Заявителем в составе заявки представлены недостоверные сведения относительно предлагаемого к поставке товара.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что на момент рассмотрения заявки была проведена проверка указанных Заявителем сведений о предлагаемом к поставке товаре также путем направления запроса производителю.

На вопрос Комиссии Заказчик пояснил, что письменный ответ производителя товара, предлагаемого Заявителем, на момент рассмотрения заявки в адрес Заказчика не поступил.

На заседании Комиссии ответ от производителя Заказчиком также не представлен.

Вместе с тем Заявитель предоставил письмо производителя товара ООО «Предприятие «Элтекс» от 05.12.2022 № б/н, согласно которому коммутатор Eltex MES5448 (номер реестровой записи из реестра РЭП: ТКО-142/19) в базовой комплектации имеет следующую конфигурацию сетевых портов:

- 48 портов Ethernet 10 Гбит/с SFP+;

- 4 порта Ethernet 40 Гбит/с QSFP+.

Возможна поставка данного коммутатора в иных конфигурациях при

использовании программного отключения портов и заглушек для разъема SFP (SFP+) / QSFP+.

При этом Комиссия критически оценивает доводы Заказчика относительно предоставления Заявителем недостоверных сведений в составе заявки, в связи с тем, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Комиссия отмечает, что ссылки Заказчика на сведения, содержащиеся в открытых источниках сети «Интернет» не могут служить доказательствами какого-либо обстоятельства, в связи с тем, что сайты сети «Интернет» не являются исчерпывающим источником информации (за исключением официальных сайтов органов государственной власти Российской Федерации), ввиду того, что информация размещенная на таких сайтах может быть кардинально изменена в любой момент, равно как и может не подлежать обновлению в течение длительного времени.

В настоящем случае факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения, а равно у Заказчика отсутствовали правовые основания для отстранения заявки Заявителя.

Комиссия отмечает, что неопровержимыми и документальными подтверждениями недостоверных сведений на момент оценки заявок Заявителя, Заказчик не обладал.

Доказательств обратного Заказчиком Комиссии не представлено.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя необоснованным и принятым не в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БСТрейд» (ИНН:7730263069; ОГРН:1217700120956) на действия ФГАУ НИИ «Восход» (ИНН:7729498813; ОГРН:1167746289248) при проведении закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику **обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.**

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.