

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-866/19

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Смарт Текнолоджис» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

26.08.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Смарт Текнолоджис» от 15.08.2019 № 681/И на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 491/ОКЭ-ТИ/19 на право заключения договора на поставку систем хранения данных и выполнение работ по инсталляции (извещение № 31908153568), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступила жалоба ООО «Смарт Текнолоджис» (далее – Заявитель) от 15.08.2019 № 681/И (вх. 147394-ЭП/19 от 21.08.2019) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 491/ОКЭ-ТИ/19 на право заключения договора на поставку систем хранения данных и выполнение работ по инсталляции (извещение № 31908153568) (далее — Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.07.2019;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 514 976 088 **рублей**;

3. Дата окончания подачи заявок — 16.08.2019;
4. Дата рассмотрения заявок – 02.09.2019;
5. Дата подведения итогов — 03.09.2019.
6. На участие в Конкурсе подано 6 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1.
  - 1.
  1. Заказчиком в техническом задании Документации неправомерно установлены технические характеристики оборудования по предмету Конкурса;
  2. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению формы технического предложения заявки на участие в закупке.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.
  - 1.
  1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в техническом задании Документации неправомерно установлены технические характеристики оборудования по предмету Конкурса, а именно:
    - в Документации не указаны серийные номера оборудования по предмету Конкурса (HPE 3PAR StoreServ 9450);
    - у производителя оборудования «HPE» отсутствует возможность поставки шасси дискового массива без контроллера;
    - невозможно надлежащим образом исполнить работы по инсталляции системы хранения данных в соответствии с требованиями Приложения № 2 к техническому заданию Документации.

*В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 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.*

*Таким образом, Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемого товара.*

Согласно приложению 1.1 к Документации (далее — Техническое задание) технические и функциональные характеристики оборудования приведены в Приложении № 1 к Техническому заданию, состав работ по инсталляции приведен в Приложении № 2 к Техническому заданию.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что часть оборудования по предмету Конкурса, в том числе дополнительные дисковые полки, закупается в целях пополнения «горячего» резерва оборудования Заказчика.

Также на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что согласно письму Hewlett Packard Enterprise, полученному на запрос Заказчика от 23.08.2019 № ИСХ-3950/ТИ, для подготовки спецификации (технического предложения) на дополнительные дисковые полки для уже имеющейся системы хранения данных HPE 3PAR StoreServ 9450 у Заказчика отсутствует необходимость указания в Техническом задании сведений о серийном номере такого оборудования.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил письмо ООО «Техкомпания Хуавэй» от 19.08.2019 № 104-B19 и письмо «Quantum» б/д б/н, полученные на запрос Заказчика от 19.08.2019 № ИСХ-3803/ТИ, согласно которым указанные организации готовы осуществить поставку оборудования в соответствии требованиями Технического задания.

Также представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что требования к составу работ, предусмотренные Приложением № 2 к Техническому заданию, являются стандартом для закупок по предмету Конкурса и содержат общие требования, в том числе в части комплексной сборки оборудования, которые относятся к оборудованию, для которого выполнение данных требований является технологически обоснованным.

Кроме того, представитель Заказчика сообщил, что на участие в Конкурсе подано 6 заявок, в том числе заявка Заявителя, содержащих предложения о поставке продукции различных производителей, что свидетельствует о надлежащем формировании Технического задания и отсутствии ограничений в части предоставления соответствующего технического предложения.

*Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.*

1.  
1.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлена инструкция по заполнению формы технического предложения заявки на участие в закупке, а именно в части описания примечания «\*\*\*\*\*» Технического задания.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В пункте 2.2 Приложения № 1 к Техническому заданию указано примечание «\*\*\*\*\*», при этом описание указанного примечания отсутствует.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что указание на примечание «\*\*\*\*\*» в Приложении № 1 к Техническому заданию является технической ошибкой, допущенной при формировании Документации.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

1.  
1.

1. Признать жалобу ООО «Смарт Текнолоджис» (ИНН: 7715934509, ОГРН: 1127746712752) от 15.08.2019 № 681/И на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 491/ОКЭ-ТИ/19 на право заключения договора на поставку систем хранения данных и выполнение работ по установке (извещение № 31908153568) обоснованной в части ненадлежащей инструкции к заполнению формы технического предложения заявки на участие в закупке.
2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 26.08.2019 № 223ФЗ-866/19.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.