РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1367/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.05.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Наутилус»: <...>

от АО «Гидроремонт-ВКК»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Наутилус» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Гидроремонт-ВКК» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку системы хранения данных (18-ТПИРОНМ-2019-Гидроремонт/13) (реестровый № 31907571128) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в Аукционе.

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, Закупочной комиссии или Закупочной 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» (в редакции, действующей на дату

размещения Положения о закупках) (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, Закупочной или Закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного 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 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.

Извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 4 166 666,67 руб. размещено на Официальном сайте 25.02.2019.

Из протокола по рассмотрению заявок на участие в Аукционе от 22.04.2019 № 31907571128-01 (далее - Протокол) следует, что заявка Заявителя отклонена от участия в процедуре в связи с представлением недостоверных сведений относительно поставляемого товара.

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.

Требования к товарам установлены Заказчиком в Приложении № 1 к Аукционной документации (далее — Технические требования), в том числе:

- к поставке необходима система хранения данных Huawei OceanStor 2600 V3 или эквивалент (пункт 1 Технических требований);

- система хранения данных Huawei OceanStor 2600 V3 (или эквивалент) должна поддерживать следующие протоколы доступа: Fibre Channel, iSCSI, FCoE, NFS, CIFS, HTTP, FTP (пункт 1.6 Технических требований);

- дисковый массив должен поддерживать возможность создания моментальных снимков LUN (Snapshot) (пункт 1.23 Технических требований).

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

Согласно Аукционной документации заявка на участие в закупочной процедуре должна содержать Техническое предложение (форма 4) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Аукционной документации о закупке (подраздел 7.4).

Заявителем в составе заявки представлены сведения о товаре, предлагаемом к поставке, в том числе:

- к поставке предложена система хранения данных AERODISK Engine N4;

- системой хранения данных AERODISK Engine N4 поддерживаются следующие протоколы доступа: Fibre Channel, iSCSI, FCoE, NFS, CIFS, HTTP, FTP;

- дисковый массив поддерживает возможность обеспечивать создание моментальных снимков LUN (Snapshot).

По мнению Заявителя, предложенная им система хранения данных полностью соответствовала потребностям Заказчика и требованиям Технического задания, а, следовательно, у Заказчика отсутствовали основания для отклонения заявки.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснил, что при принятии решения об отклонении заявки Общества комиссия Заказчика руководствовалась экспертным заключением, основанным на данных официального сайта производителя системы хранения данных AERODISK (адрес в сети «Интернет» - www.aerodisk.ru). Согласно каталогу производителя, размещенному на официальном сайте, система хранения данных AERODISK Engine N4 не соответствует следующим требованиям документации:

- система хранения данных AERODISK не является эквивалентным товаром в связи с тем, что имеет четырехюнитовое исполнение (Huawei OceanStor 2600 V3 имеет двухюнитовое исполнение);

- данная система хранения данных не поддерживает протоколы доступа CIFS, HTTP, FTP;

- система хранения данных имеет неограниченное количество снэпшотов и клонов и не конкретизирована принадлежность Snapshot к LUN.

Таким образом, представители Заказчика считают отклонение заявки Общества от участия в Аукционе правомерным.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически в связи со следующим.

При рассмотрении первых частей заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны Заказчиком. В свою очередь, сведения из сети «Интернет» не могут достоверно свидетельствовать о том, что система хранения данных AERODISK Engine N4 не обладает необходимыми характеристиками.

Кроме того, предоставление участником Аукциона в составе заявки недостоверных сведений и выявление Заказчиком названного факта является самостоятельным основанием для отстранения такого лица от участия в закупочной процедуре на любом этапе его проведения.

Указанное требование обусловлено более значимыми правовыми последствиями для участника торгов, нежели несоответствие заявки формальным требованиям Аукционной документации, а потому требует большей проработанности со стороны Заказчика и наличия у него неопровержимых доказательств недостоверности представленных сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие 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, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

При этом предоставленное Заказчику право отклонить поданную заявку в случае обнаружения в ней недостоверных сведений на любом этапе проведения процедуры свидетельствует о том, что располагать такой информацией Заказчик должен непосредственно на момент принятия соответствующего решения (отказ в допуске либо отказ от заключения договора).

В настоящем случае, как следует из материалов дела, поданная Заявителем заявка требованиям Аукционной документации соответствовала. Так, Заявителем представлено письмо ООО «Аэродиск» от 26.04.2019 № 0421Б-11, согласно которому производитель подтвердил полное соответствие системы хранения данных AERODISK Engine N4 требованиям Аукционной документации, а также отметил, что технические характеристики на корпоративном сайте AERODISK не являются конечной офертой и любая конфигурация системы индивидуальна.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленных в составе заявки сведений у Заказчика не имелось, неопровержимыми доказательствами недостоверности таких сведений последний не располагал. Доказательств обратного Заказчиком не представлено, а Комиссией не установлено.

При этом Заказчик мог реализовать свое право на направление запроса производителю об уточнении информации по спорным характеристикам. Вместо этого Заказчик предпочел отклонение заявки по надуманному основанию, что привело к признанию Аукциона несостоявшимся ввиду допуска единственной заявки к участию в процедуре.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя от участия в Аукционе, такие действия противоречат принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На заседании Комиссии представителями Заказчика было заявлено о том, что по результатам Аукциона Заказчиком заключен договор от 08.05.2019 № ПР1905-01 с единственным участником.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках.

Согласно данным ЕИС Протокол от 22.04.2019 опубликован Заказчиком в тот же день.

Таким образом, с учетом положений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Заказчик вправе заключить договор по результатам Аукциона не ранее 07.05.2019.

В соответствии с частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления данного уведомления торги приостанавливаются в части заключения договора до рассмотрения жалобы на действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу, при этом Организатор торгов не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, является ничтожным.

Уведомление Московского УФАС России о принятии жалобы Заявителя к рассмотрению направлено в адрес Заказчика 14.05.2019 (исх. № ПО/22914/19).

Резюмируя изложенное, Комиссия констатирует факт заключения договора от 08.05.2019 № ПР1905-01 с соблюдением положений Закона о защите конкуренции, в связи с чем у антимонопольного органа отсутствуют правовые основания для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Наутилус» (ОГРН: 1157746480000; ИНН: 7704317938) на действия АО «Гидроремонт-ВКК» (ОГРН: 1036301733005, ИНН: 6345012488) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения Заказчику не выдавать в связи с заключением договора от 08.05.2019 № ПР1905-01 по результатам Аукциона.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).