

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18113/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.10.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителей АО «Прорыв» - <...>

в отсутствие <...> (извещен надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 28.10.2020 № ЕО/60149/20),

рассмотрев поступившую жалобу из ФАС России (№ 17/90553/20 от 19.10.2020) от <...> (далее - Заявитель) на действия АО «Прорыв» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования специализированного аппаратно-программного комплекса ЕИП ПН «Прорыв» 2.0 (реестровый № 32009549059) (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.

По мнению Заявителя, положения Закупочной документации Заказчика противоречат Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

По мнению Заявителя Заказчик в Закупочной документации установил неправомерное требование о невозможности поставки эквивалента, что противоречит Положению о закупках, ведет к ограничению конкуренции, а также невозможности формирования предложения аналогов.

Согласно п. 3 Извещения предметом Закупки является поставка оборудования специализированного аппаратно-программного комплекса ЕИП ПН «Прорыв» 2.0.

В Техническом задании установлено, что для оборудования НРЕ аналоги не допускаются.

В соответствии с частями 1, 2 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).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках.

На основании п. 5.2.1 Положения о закупках Заказчик при проведении конкурентной закупки при указании в требованиях к продукции товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования изготовителя указываются слова «или аналог» («или эквивалент») с указанием параметров определения соответствия аналогов (эквивалента), кроме следующих случаев:

- а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Данное решение принимается заказчиком, и обоснование такого решения указывается в закупочной документации с описанием используемых товаров и мотивированных причин несовместимости;
- б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
- в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
- г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров заказчиков, в целях исполнения ими обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами, а для заказчиков второй группы – также при наличии официального требования внешнего заказчика, при этом руководитель организации атомной отрасли должен обеспечить экономическую эффективность такой закупки, включая достижение нормы прибыли

(для данного или схожего по ресурсоемкости и размеру вида деятельности) на уровне, не ниже установленного в годовом бюджете и среднесрочном плане такой организации;

д) в случаях стандартизации (унификации) закупаемой в отрасли продукции, а также товаров, обеспечивающих безопасность персонала, определенных распорядительными документами Корпорации; при этом такие документы размещаются вместе с закупочной документацией либо, в случае если такие документы размещены на официальном сайте, в документации о закупке указываются их реквизиты и ссылки, по которым они могут быть найдены на официальном сайте (для заказчиков второй группы);

е) по решению заказчика, в случае если в проектной документации или в исходных технических требованиях указана конкретная марка оборудования, изделия, материалов, комплектующих и полуфабрикатов, разработана рабочая документация и стоимость изменения такой документации превышает экономию за счет применения аналога (эквивалента); при этом обоснование такого решения указывается в закупочной документации с приведением расчета, подтверждающего экономическую целесообразность такой закупки (для заказчиков второй группы).

Согласно пункту 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Как пояснил представитель Заказчика Техническое задание на поставку оборудования специализированного аппаратно-программного комплекса ЕИП ПН «Прорыв» 2.0 – это развитие специализированного аппаратно-программного комплекса ЕИП ПН «Прорыв», реализованного в 2014 году исключительно на оборудовании НРЕ и модернизированного оборудованием НРЕ в 2017-2020 годах (всего более 250 единиц оборудования НРЕ). Дополнительная закупка оборудования выполняется с учетом гарантированной совместимости оборудования, возможности ремонта путем перестановки отдельных блоков и

деталей, возможности использования общего ЗИП, сформированного за 2014-2020 года, что, по мнению Заказчика, соответствует пп. а п. 5.2.1 Положения о закупках.

Создание комплекса и его развитие происходило посредством заключения ряда хозяйственных договоров, в том числе, на поставку специализированного оборудования НРЕ. Названные договоры заключались операторами специализированного аппаратно-программного комплекса ЕИП ПН «Прорыв», первоначально (с 2013 по 2019) - Частным учреждением ГК «Росатом» «Инновационно-технологический центр проекта «ПРОРЫВ» (далее - Учреждение Госкорпорации «Росатома»), а затем с 01.01.2020 Акционерным обществом «Прорыв» (далее — Общество), согласно приложению № 2 Приказ ГК «Росатом» № 1/1327-П от 02.12.2019.

В 2020 году, в ходе организационного преемства, все работники Учреждения перешли для работы в Общество. Начиная с 2020 года оператором комплекса стало АО «Прорыв». Так, в соответствии с п. 4.2.11 Устава Общества, Общество «формирует и обеспечивает работоспособность общей ИТ-среды ПН «Прорыв». Всего, в период с 2013 по настоящее время с целью создания (и функционирования) комплекса заключено 5 договоров на общую сумму 44 032 977,63 рублей, включая НДС.

Обоснование такого решения в Закупочную документацию не вошло, так как описание используемых товаров в отношении к ЦОД ЕИП ПН «Прорыв» неизбежно включает в себя информацию, раскрывающую систему защиты, средства и способы защиты информации, хранящейся в ЦОД и составляющей коммерческую тайну АО «Прорыв». В соответствии с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну АО «Прорыв», описанная выше информация попадает в раздел «Сведения, раскрывающие средства и способы технической защиты КТ на объектах информатизации и каналах телекоммуникаций АО «Прорыв». Названная информация не может быть опубликована на портале закупок, согласно части 5 статьи 6.2.1 Положения о закупках.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 указанного закона, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указанный принцип не может считаться нарушенным, поскольку оспариваемое условие не ограничивает возможность участия в Закупке на основании сведений, указанных Заявителем в своей жалобе, а также материалов, представленных на заседание Комиссии.

Комиссия отмечает, что при проведении Закупки Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели её проведения (удовлетворение нужд Заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям. Само по себе желание участвующего в Закупке хозяйствующего субъекта поставить имеющийся у него товар, который такой участник считает наиболее приемлемым для Заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона о закупках, поскольку условия документации, которые, безусловно, должны соответствовать действующему законодательству и не ограничивать в правах

участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что установленные требования подпадают под положения подпункта «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для установления своей потребности в Закупочной документацией, а Комиссия признает жалобу необоснованной.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился и обратного не доказал.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия АО «Прорыв» (ИНН: 7708332920, ОГРН: 1187746578480) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 22.10.2020 № ЕО/58840/20, от 28.10.2020 № ЕО/60149/20).