

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-14143/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**22.09.2022 г. Москва**

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

**Председательствующего Комиссии:**

**членов Комиссии:**

**при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «НТЦ ШТАГ», ФГАУ НИИ «Восход»,**

**рассмотрев жалобу ООО «НТЦ ШТАГ» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ НИИ «Восход» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право поставки оборудования, сертификатов технической поддержки и лицензий программного обеспечения для нужд Федеральной государственной информационной системы «Федеральный ситуационный центр электронного правительства» (реестровый №32211660651, 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 Московское 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, 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 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.

Часть 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.

Согласно доводам жалобы, требования, установленные в закупочной документации и касающиеся позиций «Вычислительный компонент Тип 1 и 2» и «Система хранения данных Тип 1 и 2», ограничивают конкуренцию в связи с тем, что поставить товары с такими характеристиками может только один поставщик.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 31.08.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Предмет: поставка оборудования, сертификатов технической поддержки и лицензий программного обеспечения для нужд Федеральной государственной информационной системы «Федеральный ситуационный центр электронного правительства».

Цена договора: 179 407 192,86.

Дата начала срока подачи заявок: 31.08.2022.

Дата и время окончания подачи заявок: 26.09.2022 в 09:00.

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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о 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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Таблица 1 «Технические характеристики предмета закупки» (Приложение № 1 к Договору) содержит следующие характеристики Товара необходимого к поставке:

По позициям «Вычислительный компонент Тип 1 и 2» (стр. 23–32):

Совокупность прописанных в ТЗ характеристик указывает на единственного поставщика – «Ядро».

## 1.1. Вычислительный компонент тип 1:

- должен иметь дублированные кнопки-индикаторы включения и выключения сервера, размещенные на передней и задней панелях сервера (колонка неизменяемые параметры стр.23);
- должен поддерживать возможность установки не менее 16 (шестнадцати) накопителей формата 3,5" (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.23);
- должен иметь не менее 4 (четырёх) отсеков на задней части сервера для установки NVMe или SATA накопителей формата 2,5 дюйма с поддержкой «горячей» замены с возможностью совместного функционирования накопителей обоих типов в рамках одной объединительной панели (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.23);
- должен иметь конструкцию, обеспечивающую наличие не менее 2 (двух) портов USB 3.0, разъема VGA для подключения монитора и порта Micro USB с поддержкой функции USB-over-LAN на задней панели (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.23);
- должен иметь не менее 6 (шести) слотов PCI-E 3.0 с прямым подключением к материнской плате, не требующих установку расширителей PCI портов (райзер-карт) (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.24);
- должен иметь опциональную возможность установки не менее 2 (двух) адаптеров формата FH/FL с шириной шины PCIe 3.0 x16 (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.24);
- должен иметь не менее 4 (четырёх) интегрированных портов Ethernet SFP+ с максимальной скоростью передачи данных не менее 10 Гбит/сек (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.25-26);
- должен иметь не менее одного установленного RAID-контроллера для M.2 накопителей с поддержкой уровнем RAID 0, 1 (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.26).

## 1.2. Вычислительный компонент тип 2:

- должен иметь дублированные кнопки-индикаторы включения и выключения сервера, размещенные на передней и задней панелях сервера (колонка неизменяемые параметры стр.28);
- должен иметь не менее 4 (четырёх) отсеков на задней части сервера для установки NVMe или SATA накопителей формата 2,5 дюйма с поддержкой «горячей» замены с возможностью совместного функционирования накопителей обоих типов в рамках одной объединительной панели (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.28);
- должен иметь конструкцию, обеспечивающую наличие не менее 2 (двух) портов USB 3.0, разъема VGA для подключения монитора и порта Micro USB с поддержкой функции USB-over-LAN на задней панели (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.28);

- должен иметь не менее 6 (шести) слотов PCI-E 3.0 с прямым подключением к материнской плате, не требующих установку расширителей PCI портов (райзер-карт) (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.29);
- должен иметь опциональную возможность установки не менее 2 (двух) адаптеров формата FH/FL с шириной шины PCIe 3.0 x16 (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.29);
- должен иметь не менее 4 (четыре) интегрированных портов Ethernet SFP+ с максимальной скоростью передачи данных не менее 10 Гбит/сек (колонка параметры эквивалентности/совместимости стр.30-31).

По позициям «Система хранения данных Тип 1 и 2» (стр. 33-40):

Имеются следующие требования (колонка параметры эквивалентности/соответствия):

- процессоры в контроллерах ввода-вывода должны поддерживать набор коротких команд (стр. 33 и стр. 37). Данное требование указывает на единственного поставщика - «Ядро», т.к. среди российских производителей больше никто не собирает системы хранения на базе процессоров с поддержкой такого набора команд.
- должна обеспечивать производительность не менее 350 000 IOPS на профиле нагрузки 70/30 на чтение/запись, размер блока - 8 Кб, 100% случайный, при количестве установленных SSD NVMe-накопителей не менее 24 шт., с включенным кэшем и при защите RAID 1+1 (стр. 33-34 и стр. 37-38) При этом дисковая конфигурация отличается от той, что прописана в ТЗ. В ТЗ прописан комплект оборудования, который не может быть сконфигурирован для обеспечения указанных выше условий (как минимум – без дополнительной закупки недостающих компонентов).

Соответственно, непонятно для чего такие условия указаны Заказчиком.

- должна поддерживаться одновременная установка не менее 30 накопителей хранения типа NVMe и 70 накопителей хранения типа SAS в один модуль расширения (стр. 35 и стр. 39). Такие полки есть только у производителя «Ядро». Для общего понимания: диски устанавливаются в специальный корпус, который называется дисковой полкой (в данном случае названо – модулем расширения, но суть одна и та же). Дисковая полка, способная одновременно поместить и 30 накопителей типа NVMe, и 70 накопителей SAS – не типичная для дисковых полок и шасси в данном случае.

1.3. Имеются следующие требования (колонка неизменяемые параметры):

- должна иметь реализацию защиты данных с использованием помехоустойчивых не двоичных циклических кодов при поддержке одновременного выхода из строя до 8 накопителей. При выходе из строя одного из накопителей СХД должна автоматически перераспределять данные внутри пула без использования дополнительных выделенных резервных накопителей (стр. 34 и стр. 38). Данное требование так же характерно только для производителя «Ядро».

Согласно пояснениям Заказчика, им направлены запросы ведущим

производителям оборудования: <...>

От вышеназванных производителей 21.09.2022 был получен ответ и предоставлен в адрес Комиссии: <...>

Кроме того, Заказчиком было получено три коммерческих предложение на поставку данного оборудования, на основании которых осуществлялся расчет начальной (максимальной) цены договора: КП №1: <...> (коммерческое предложение от 06.04.2022 №043/КП (вх. от 07.04.2022 №1403)); КП №2: <...> (коммерческое предложение от 05.04.2022 №253/677/02 (вх. от 07.04.2022 №1401)); КП №3: <...> (коммерческое предложение от 04.04.2022 №57/10/131A3213 (вх. от 06.04.2022 №1388)).

Из вышеуказанного можно сделать вывод, что рынок на поставку оборудования с указанными в Техническом задании характеристиками не ограничен.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о том, что лишь один поставщик способен поставить данный товар, не нашел своего подтверждения.

**Позиция антимонопольного органа подтверждается судебной практикой, в частности, в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 указано, что Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.**

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

**Действительных доказательств, подтверждающих нарушение своих прав установлением оспариваемых характеристик Заявителем Комиссии не представлено.**

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «НТЦ ШТАГ» на действия ФГАУ НИИ «Восход» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.09.2022 № НП/48339/22.

**Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.**