

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-423/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

03.11.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>

при участии представителей:

<...>: <...>, <...>, <...>, <...>,

<...>: <...>,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России
не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы
посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим
образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу
<...> от 16.10.2022 № 002/10/22 на действия (бездействие) заказчика <...>
при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и
среднего предпринимательства в электронной форме на право
заключения договора

на поставку систем хранения данных и выполнения работ по инсталляции
(извещение № 4228 / ОАЭ-ТИ / 22, размещенное на сайте
<https://www.rts-tender.ru>),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-
ФЗ

«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 16.10.2022
№ 002/10/22 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее –
Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого
и среднего предпринимательства в электронной форме на право
заключения договора на поставку систем хранения данных и выполнения
работ по инсталляции
(извещение № 4228 / ОАЭ-ТИ / 22, размещенное на сайте

<https://www.rts-tender.ru>
(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 по правилам 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.

В силу положений 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, 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 <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), аукционной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте оператора электронной площадки

(<https://www.rts-tender.ru>) – 29.09.2022.

2. Начальная (максимальная) цена договора – **198 858 000** рублей.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 17.10.2022.
4. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Аукционе – 26.10.2022.
5. На участие в Аукционе подано 2 заявки, допущенные к участию в Аукционе.
6. Дата подачи ценовых предложений – 27.10.2022.
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Аукционе – 08.11.2022.
8. Дата подведения итогов Аукциона – 08.11.2022.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 24.10.2022 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 26.10.2022, 27.10.2022, 28.10.2022, 03.11.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование об указании в техническом предложении участника закупки сведений о номере действующей записи предлагаемого к поставке товара в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции (далее – Реестр).

2. Заказчиком в Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам подлежащего к поставке оборудования, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя.

3. Заказчиком в Документации неправомерно установлены конкретные параметры закупаемого оборудования, в связи с чем у участника закупки отсутствует возможность предложить к поставке товар с улучшенными характеристиками.

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба 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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование об указании в техническом предложении участника закупки сведений о номере действующей записи предлагаемого к поставке товара в Реестре.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение

товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке

в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик в описании предмета закупки указывает функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, установленными Законом о закупках,

в том числе в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования

к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки,

за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных

характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 10 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления, в том числе предложения участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

Пунктом 223.1 Положения о закупке установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик вправе установить требования, обеспечивающие исполнение обязательных требований, установленных в нормативных правовых актах (например, приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, и др.). В указанных целях заказчик вправе установить, в том числе, требование об указании страны происхождения товара, а также требование или указание в отношении происхождения товара, в том числе его российского происхождения, в порядке и на условиях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В приложении № 1.1 к части 1 Документации установлено техническое задание (далее – Техническое задание).

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены технические и функциональные характеристики закупаемого оборудования, в том числе требование о наличии реестровой записи предлагаемого к поставке оборудования в Реестре.

Согласно приложению № 1.3 к части 1 Документации участник закупки в составе заявки представляет таблицу по форме приложения № 1 к Техническому предложению «Технические и функциональные характеристики предлагаемого к поставке оборудования», в которой должен указать конкретные значения характеристик предлагаемого к поставке оборудования, производителя оборудования и иные перечисленные в указанной таблице сведения об оборудовании.

При этом пунктом 3.6.6.4 части 3 Документации установлено, что участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе в случае несоответствия

аукционной заявки такого участника требованиям Документации, в том числе
если техническое предложение участника не соответствует требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что установление требования об указании в техническом предложении участника Аукциона записи предлагаемого к поставке товара в Реестре фактически устанавливает требование к стране происхождения предлагаемого к поставке товара, а именно Российская Федерация, что приводит к ограничению количества участников закупки.

При этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что требование об указании участником закупки в техническом предложении, прилагаемого к заявке на участие в Аукционе, номера действующей записи предлагаемого к поставке товара в Реестре установлено на основании пункта 223.1 Положения о закупке в целях реализации требований, установленных постановлением Правительства Российской Федерации от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения».

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заявителя, Заказчика, Комиссией ФАС России установлено, что Федеральным законом от 16.04.2022 № 104-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены изменения в пункт 2 части 6 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которыми исключены положения о недопустимости предъявления требований к стране происхождения товара.

При этом согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 31.12.2020 № 2392 «О реестре организаций, осуществляющих деятельность в сфере радиоэлектронной промышленности» в Реестр включается информация о товарах, производимых на территории Российской Федерации.

Кроме того, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих наличие на товарном рынке закупаемого в рамках Аукциона оборудования

российского происхождения, не включенного в Реестр и соответствующего требованиям Технического задания.

Таким образом, исходя из представленных материалов, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу, что действия Заказчика, установившего требование об указании участником закупки в заявке номера действующей записи предлагаемого к поставке товара в Реестре, противоречат положениям Закона о закупках и Положения о закупке.

Учитывая изложенное, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам закупаемого оборудования, совокупности которых соответствует товар конкретного производителя а именно <...>.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили материалы и пояснили, что совокупности характеристик, установленных в Документации, в том числе соответствует продукция иных российских производителей. В качестве подтверждения вышеизложенного, представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили письмо производителя <...> от 24.10.22 № ИП-22-805 (далее – Письмо), подтверждающее готовность поставки оборудования системы хранения данных «СХД «Купол», соответствующее требованиям Документации.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлены конкретные параметры закупаемого оборудования, в связи с чем у участника закупки отсутствует возможность предложить к поставке товар с улучшенными функциональными и техническими характеристиками.

Приложением № 1 к Техническому заданию установлены технические и функциональные характеристики закупаемого в рамках Аукциона оборудования, в том числе «Контроллерная полка, устанавливаемая в 19" монтажный шкаф – соответствие», «Дисковая полка, устанавливаемая в 19"

монтажный шкаф – соответствие», «Высота контроллерной полки соответствие 3 Unit», «Высота дисковой полки – соответствие 4 Unit», «Поддержка технологии защиты целостности на основе кода Рида-Соломона».

При этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что описание предмета закупки осуществлялось исходя из потребностей Заказчика, в связи с чем закупка оборудования с иными характеристиками является не целесообразным, поскольку площадь специализированных помещений для размещения серверного и сетевого оборудования Заказчика не позволяет размещать оборудование иного форм-фактора.

Дополнительно представители Заказчика представили сведения и пояснили, что согласно Письму <...> готово поставить оборудование, соответствующее требованиям Документации, в том числе требованию о поддержке технологии защиты целостности на основе кодов Рида-Соломона.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Кроме того, представитель Заказчика отметил, что способом осуществления настоящей закупки является аукцион, который проводится для определения участника закупки, способного осуществить поставку оборудования, технические и функциональные характеристики которого соответствуют требованиям, установленным в закупочной документации, и предложившего наиболее низкую цену договора, а не с целью выявления лица, способного предложить Заказчику продукцию с лучшими, по мнению Заявителя, характеристиками.

Изучив представленные материалы, выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации обжалуемые Заявителем требования к технически и функциональным характеристикам закупаемого в рамках Аукциона оборудования, не противоречат требованиям Закона о закупках и Положению о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> от 16.10.2022 № 002/10/22 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора на поставку систем хранения данных и выполнения работ по инсталляции (извещение № 4228 / ОАЭ-ТИ / 22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

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