

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: , членов Комиссии: ,

в присутствии представителей от:

- ООО «Цифровые проекты» ;

- заказчика - ПАО «Сбербанк»: ,

рассмотрев жалобу ООО «Цифровые проекты», материалы дела №7-11/1 (027/10/18.1-104/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Цифровые проекты» на действия ПАО «Сбербанк» при проведении аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку оперативной памяти (извещение № 32110901071).

Из жалобы следует, что закупочной комиссией неправомерно отклонена заявка ООО «Цифровые проекты», за несоответствие требованиям документации о закупке.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, по основаниям, изложенным в письменных возражениях на жалобу.

Комиссией Хабаровского УФАС России принималось решение об отложении рассмотрения жалобы в порядке ч. 14.1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) до «11» час. «00» мин. «27» января 2022 г.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 Закона о закупках (часть 9 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 Законом о закупках и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика (часть 10 статьи 3.2 Закона о закупках).

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

03.12.2021 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110901071 о проведении аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку оперативной памяти.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупках ПАО «Сбербанк», утвержденном решением Наблюдательного совета ПАО «Сбербанк» (далее – Положение о закупках), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена договора - 12 014 050,00 руб.

Срок подачи заявок – с 03.12.2021 по 13.12.2021.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 22.12.2021 на участие в закупке подано 9 заявок, все заявки признаны комиссией не соответствующими аукционной документации.

Заявка ООО «Цифровые проекты» (№5916) закупочной комиссией отклонена по следующему основанию: «Рекомендуемые модели не соответствуют п. 1.2 Раздела 5 документации «Характеристика по объемам памяти».

В соответствии с п. 3.4 Раздела 3 аукционной документации Банк не вправе предъявлять к участникам закупки, к продукции, 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.

Согласно п. 3.5 Раздела 3 аукционной документации требования, предъявляемые Банком к участникам закупки, к продукции, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Банком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемой ими продукции, к условиям исполнения договора.

Согласно абз. 4 п. 1 Раздела 4 аукционной документации первая часть заявки на участие в закупке должна содержать предложение участника в отношении предмета такой закупки, рекомендуемая форма приведена в Приложении 1 к Разделу 4 документации. При этом не допускается указание в первой части заявки сведений об участнике, а также сведений о ценовом предложении участника.

В п.1.2 Раздела 5 аукционной документации установлены характеристики по объемам памяти.

Так, согласно п. 1.2 Раздела 5 аукционной документации к поставке в качестве объекта закупки требуется:

1. Модуль памяти DDR3 DIMM 8 Гб, подходящие модели: Patriot PSD38G16002, Netac NTBSD3P16SP-08, Hynix HMT41GU6BFR8C-PB, AMD R538G1601U2S-U, Patriot PSD38G16002H, Apacer DL.08G2K.KAM, Apacer AU08GFA60CATBGC, Samsung M391B1G73BH0-CK0;

2. Модуль памяти DDR4 DIMM 8 Гб, подходящие модели: Patriot PSD48G213381, 16GB KVR21N15D8/16, Crucial CT8G4DFS8213, Patriot PSD416G21332, Hynix HMA41GU6AFR8N-TF, Crucial CT8G4DFD8213, Samsung M378A1G43DB0-CPB, Kingston KVR21N15S8/8;

3. Модуль памяти DDR4 DIMM 8 Гб, подходящие модели: Apacer EL.08G2T.GFH, Kingston KVR24N17S8L/8, Patriot PSD48G240081, Hynix H5AN8G8NMFR-UHC, Hynix HMA81GU6AFR8N-UH, Kingston KVR24N17S8/8, Crucial CT8G4DFS824A, Patriot PSP48G240081H1;

4. Модуль памяти DDR4 DIMM 8 Гб, подходящие модели: M378A1K43CB2-CTD или аналоги;

5. Модуль памяти DDR3 SO-DIMM 8 Гб для ноутбука;

6. Модуль памяти DDR3L SO-DIMM 8 Гб для ноутбука;

7. Модуль памяти DDR4 SO-DIMM 8 Гб для ноутбука.

Таким образом, применительно к пунктам 1-3 п. 1.2 Раздела 5 аукционной документации заказчиком установлен перечень «подходящие модели», содержащий список товарных наименований отдельных производителей.

Поставщик осуществляет гарантийное обслуживание не менее 12 месяцев.

гарантийный срок исчисляется с даты подписания сторонами акта сдачи-приемки (п. 1.8 раздела 5 аукционной документации).

Поставляемое оборудование должно быть новым, не восстановленным, не бывшим в эксплуатации. качество поставляемой продукции должно соответствовать технической документации производителя. поставщик гарантирует идентичность продукции, получаемой от производителя (п. 1.9 раздела 5 аукционной документации).

Поставщик гарантирует, что поставляемое им по договору оборудование не будет содержать скрытых (недокументированных) функциональных возможностей, ведущих к финансовому ущербу для покупателя. поставщик гарантирует идентичность оборудования модификациям, получаемым поставщиком от компании-производителя (п. 1.10 раздела 5 аукционной документации).

Материалами дела установлено, что ООО «Цифровые проекты» в составе первой части заявки представлены показатели качества, технические и функциональные характеристики продукции, а именно:

1. Модуль оперативной памяти KEMBONA DESKTOP DDR RAM DDR3 8GB 1600MHZ (KingMemory);
2. Модуль оперативной памяти KEMBONA DESKTOP DDR RAM DDR4 8GB 2133MHZ (KingMemory);
3. Модуль оперативной памяти KEMBONA DESKTOP DDR RAM DDR4 8GB 2400MHZ (KingMemory);
4. Модуль оперативной памяти KEMBONA DESKTOP DDR RAM DDR4 8GB 2666MHZ (KingMemory);
5. Модуль оперативной памяти для ноутбука KEMBONA LAPTOP DDR RAM DDR3 SO-DIMM 8GB 1600MHZ (KingMemory);
6. Модуль оперативной памяти для ноутбука KEMBONA LAPTOP DDR RAM DDR3L SO-DIMM 8GB 1600MHZ (KingMemory);
7. Модуль оперативной памяти для ноутбука KEMBONA LAPTOP DDR RAM DDR4 SO-DIMM 8GB 2400MHZ (KingMemory).

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что технические характеристики предложенной Обществом продукции, указанные в заявке участника закупки, полностью соответствуют техническим характеристикам и показателям, установленным в аукционной документации.

Обосновывая отклонение заявки ООО «Цифровые Проекты», представитель Заказчика в заседании комиссии пояснила, что модули оперативной памяти марки KEMBONA не предусмотрены техническим заданием аукционной

документации, следовательно, поставка данных модулей не соответствует потребности Заказчика и требованиям документации, указав, что буквального толкования аукционной документации можно сделать вывод о том, что в части оперативной памяти (п.п. 1-3 п. 1.2 Раздела 5 аукционной документации) потребность Заказчика состоит именно из конкретных подходящих моделей и протестированных на оборудовании Заказчика. При этом среди эквивалентов, рекомендуемых производителем оборудования Lenovo, с которым, в том числе, должны быть совместимы модули оперативной памяти, отсутствуют модели оперативной памяти марки KEMBONA.

Вместе с тем, Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что п. 1.2 Раздела 5 аукционной документации не содержит указаний о том, что перечень подходящих моделей является закрытым, следовательно, сделать вывод о невозможности поставки иных моделей не представляется возможным.

Комиссия Хабаровского УФАС России также принимает во внимание пояснения представителя Заказчика о предполагаемом допуске заявки в случае предложения товара с торговой маркой Lenovo. При этом торговое наименование «Lenovo» прямо не предусмотрено п.п. 1-3 п. 1.2 Раздела 5 аукционной документации, что не соотносится с пояснениями представителя Заказчика о строгой необходимости поставки исключительно эквивалентов, рекомендуемых производителем оборудования Lenovo.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из положений аукционной документации и специфики использования предмета торгов (оперативная память), перечень подходящих моделей не является исчерпывающим и не свидетельствует о невозможности поставки товара, отсутствующего в перечне заказчика, однако полностью соответствующего техническим характеристикам.

Обоснование Заказчика о предварительном проведении тестирования моделей оперативной памяти на собственном оборудовании Комиссией Хабаровского УФАС России отклоняется как не свидетельствующий о несоответствии товара иных производителей установленным заказчиком требованиям в части технических характеристик, не подтверждает потребность Заказчика в конкретных моделях отдельных производителей.

Комиссия Хабаровского УФАС России также учитывает, что оперативная память как объект проведенной закупки имеет технические характеристики, соответствие которых определяется на основании установленных заказчиком показателей, имеющих для него значение, однако не являющихся уникальными и присущими исключительно конкретным моделям отдельных производителей.

В то же время указание конкретного товарного знака закупаемого товара, свидетельствующее о его конкретном производителе, в отсутствие

обоснования невозможности использования товара иного производителя и специфики его использования, создает необоснованные препятствия для участников закупки и предоставляет преимущества конкретным производителям (их дистрибьюторам) на открытом товарном рынке, находящемся в состоянии конкуренции.

Таким образом, отклонение заявки участника закупки – ООО «Цифровые проекты», которая соответствует аукционной документации в части технических характеристик и конкретных показателей, определенных заказчиком, исключительно по основанию отсутствия в перечне, заранее определенном заказчиком на основании личных исследований, неправомерно и противоречит основным принципам закупочной деятельности, установленным Законом о закупках.

Исходя из изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России усматривает в действиях заказчика, организатора закупки нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1.).

При разрешении вопроса о выдаче предписания комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о наличии оснований для его выдачи. На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Цифровые проекты» на действия ПАО «Сбербанк»

при проведении аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку оперативной памяти (извещение № 32110901071) **обоснованной**;

2. Признать заказчика - ПАО «Сбербанк» при проведении указанной закупки нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

3. Выдать предписание об аннулировании протоколов, составленных в ходе закупок, пересмотре заявок, поданных на участие в закупке;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.