

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12782/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.08.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии представителей ООО «АЙТИ ГРУПП ДИСТРИБУЦИЯ», ...,

рассмотрев жалобу ООО «АЙТИ ГРУПП ДИСТРИБУЦИЯ» (далее — Заявитель) на действия ... при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку серверного оборудования и системы хранения данных (реестровый № 32211593900, 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.

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, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, конкурсной или аукционной 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 закупок 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, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 11.08.2022 № 2466464/32211593900/2496-1 заявку Заявителя отклонили на основании представления в первой части заявки информации, несоответствующей требованиям Извещения и/или Документации.

Согласно позиции Заявителя, его заявка составлена в строгом соответствии с требованиями Закупочной документации, в связи с чем, отклонения заявки является неправомерным.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 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).

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчика руководствуются

собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, другим федеральным законам и иным нормативных правовых актов Российской Федерации.

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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Согласно пункту 2.3 части 2 раздела 6 документации о Закупке основаниями для отказа в допуске участника закупки к аукциону являются:

а) Наличие в первой части заявки участника закупки информации о таком участнике.

б) Представление в первой части заявки информации, несоответствующей требованиям Извещения и/или Документации.

в) Непредставление сведений, предусмотренных Документацией.

г) Представление в первой части заявки недостоверной информации.

д) Представление в первой части заявки противоречивых сведений.

Частью 7 Раздела 3 Документации определена Инструкция по заполнению заявки на участие в закупке (далее - Инструкция).

Согласно пункту 7.1.1 части 7 раздела 3 документации о Закупке Форма № 1 должна содержать в себе согласие на участие в закупке, а также предложение участника закупки в отношении предмета закупки. Предложение участника закупки должно соответствовать Техническому заданию (Раздел 12 Документации).

Столбец «Наименование товара» должен содержать в себе наименование предлагаемого к поставке товара без слов «или эквивалент», «или товар с эквивалентными характеристиками», (участником предлагается товар с указанной в спецификации торговой маркой (моделью), либо товар с иной торговой маркой (моделью), соответствующей критериям эквивалентности). Критерии эквивалентности установлены в Техническом задании.

Столбец «Товарный знак (торговая марка)» заполняется участником закупки в случае, если в Техническом задании установлены требования к марке товара.

Столбец «Технические данные (описание товара, основные характеристики)» заполняется участником закупки в соответствии со столбцом «Технические данные (описание товара, основные характеристики)» таблицы, указанной в части 2.1. раздела 2 Технического задания.

Значения показателей товаров, единиц измерения указанных показателей, установленных в столбце «Технические данные (описание товара, основные характеристики)» таблицы, указанной в части 2.1. раздела 2 Технического задания не подлежат изменению, за исключением случаев, указанных в настоящей инструкции.

Предоставляемые участником закупки технические данные предлагаемого к поставке товара не должны содержать в себе слова «не менее», «не более», «от», «до», «не ниже», «не выше», «не хуже», участником закупки указывается единственное конкретное значение показателя, которое находится в диапазоне указанных значений, включая верхний и нижний предел диапазонов. В случае если значения показателя установлено со словами «или» «и\или», Заказчика удовлетворяет любое из указанных значений, участнику закупки необходимо выбрать единственное конкретное значение.

Приложением №1 к Техническому заданию «Спецификация для закупки» установлены параметры к поставляемому товару.

№ п/п	Наименование товара	Технические данные (описание товара, основные характеристики)
1	Сервер тип 1	Скорость вращения шпинделя установленных HDD – не менее 10500 rpm (оборотов в минуту); Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — не менее 1000;
2	Сервер тип 2	Скорость вращения шпинделя установленных HDD – не менее 10500 rpm (оборотов в минуту); Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — не менее 1000;
3	Сервер тип 3	Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — не менее 1000;
4	Сервер тип 4	Скорость вращения шпинделя – не менее 10500 rpm (оборотов в минуту); Скорость вращения шпинделя — не менее 7200 rpm (оборотов в минуту); Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — не менее 1000;
5	Система хранения данных	Наличие коммутационных и силовых кабелей в количестве, необходимом для комплектации оборудования, и комплекта крепления в серверную стойку не менее 24 шт.

	Скорость вращения шпинделя установленных HDD – не менее 10500 rpm (оборотов в минуту);
--	---

В свою очередь, в нарушение требований документации в первой части заявки Заявитель представил поставляемый товар со следующими характеристиками:

№ п/п	Наименование товара	Технические данные (описание товара, основные характеристики)
1	Сервер тип 1	Скорость вращения шпинделя установленных HDD – 10500 rpm (оборотов в минуту); Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — 1000;
2	Сервер тип 2	Скорость вращения шпинделя установленных HDD – 10500 rpm (оборотов в минуту); Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — 1000;
3	Сервер тип 3	Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — 1000;
4	Сервер тип 4	Скорость вращения шпинделя – 10500 rpm (оборотов в минуту); Скорость вращения шпинделя — 7200 rpm (оборотов в минуту); Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с — 1000;
5	Система хранения данных	Наличие коммутационных и силовых кабелей в количестве, необходимом для комплектации оборудования, и комплекта крепления в серверную стойку. Скорость вращения шпинделя – 7200 rpm (оборотов в минуту);

Также, Комиссией установлено, что согласно Инструкции значения показателей «Скорость вращения шпинделя установленных HDD – не менее 10500 rpm (оборотов в минуту)», «Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с - не ниже 1000»; «Скорость вращения шпинделя - не менее 10500 rpm (оборотов в минуту)»; «Возможность установки HDD/SSD форм фактора 2.5" или 3.5»; «скорость вращения шпинделя - не менее 7200rpm»; «Скорость сетевого интерфейса, Мбит/с - не ниже 1000»;

«скорость вращения шпинделя - не менее 7200rpm (оборотов в минуту)», установленные в разделе 11 «Техническое задание» являются исключениями, и **не подлежат изменению**.

Таким образом, заявка Заявителя не соответствует требованиям, установленным в Техническом задании, и на основании подпункта б) пункта 2.3. части 2 раздела 6 Закупочной документации подлежит отклонению.

Согласно позиции Заявителя, его заявка составлена в соответствии с требованиями Технического задания, размещенного на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС), при этом, в данном Техническом задании не содержится требований, на которые ссылается Заказчик в протоколе рассмотрения первых частей заявок.

В свою очередь, Комиссией установлено следующее.

03.08.2022 Заказчику поступил запрос о необходимости указать, в каком количестве требуются кабели и комплекты креплений.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчиком 04.08.2022 в 17:36 (МСК) в ЕИС и на сайте электронной торговой площадке (далее — ЭТП) размещены разъяснения положений документации о том, что Заказчиком будут внесены соответствующие изменения.

05.08.2022 в 10:06 (МСК) в ЕИС и на ЭТП размещены изменения в формате архива (ZIP) «Изменения 1.zip» с приложением новой редакции Раздела 12 «Техническое задание» документации о закупке.

В данном архиве имеется Техническое задание с внесенными изменениями.

Таким образом, на сайте ЕИС размещена актуальная версия Технического задания, которая содержит положения, которые Заявитель не учел при подаче заявки на участие в Закупке.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями.

Кроме того, документация Заказчика предусматривает возможность подачи запросов разъяснения положений документаций, однако Заявитель таких запросов не направлял, что свидетельствует о том, что на момент подачи заявки, ему были ясны все требования к подаваемой заявке.

На основании изложенного Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена участником конкурентной процедуры в установленном законом порядке.

В свою очередь 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АЙТИ ГРУПП ДИСТРИБУЦИЯ» (ИНН: 7814794242, ОГРН: – 1217800109890) на действия... при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.08.2022 № НП/43856/22.

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