РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5155/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

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

рассмотрев жалобу ООО «РегионСтройСервисАвтоматика» на действия АО «ММТС-9» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение демонтажных и строительно-монтажных работ по приспособлению помещения №29 в здании по адресу: г. Москва, ул. Бутлерова, д. 7 для размещения клиентского оборудования (реестровый № 32008892907) (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, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неверной оценке заявки Заявителя.

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 Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

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

На официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках).

27 февраля 2020 года Закупочной комиссией Заказчика рассмотрены первые части поданных заявок и на ЭТП и в ЕИС размещен протокол рассмотрения первых частей заявок №32008892907-01 (приложение №2), согласно которому на закупку было подано 5 первых частей заявок от участников (приложения №№3-7):

Участник 1	№ 340688 26.02.2020 09:33:39
Участник 2	№ 340020 25.02.2020 15:35:26

Участник 3	№ 339804 25.02.2020 13:56:45
Участник 4	№ 339086 26.02.2020 01:47:21
Участник 5	№ 338906 26.02.2020 08:54:55

10 марта 2020 года Закупочной комиссией Заказчика были рассмотрены вторые части заявок, и размещен на ЭТП и в ЕИС протокол рассмотрения вторых частей заявок №32008892907-02 (приложение №8), в соответствии с которым заявки участника 2 и 3 не были допущены к участию в закупке.

12 марта 2020 года Закупочной комиссией Заказчика были подведены итоги закупки и размещен на ЭТП и в ЕИС протокол №32008892907-03 подведения итогов закупки (приложение №9).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 1.3.1. Положения о закупке.

В соответствии с п.6.12.7. Положения о закупках для участия в закупке участник должен подать заявку на участие в закупке (предложение, предоставляемое с использованием функционала и в соответствии с регламентом ЭТП, сделанное в электронной форме с приложением комплекта электронных документов, указанных в документации о закупке, содержание и оформление которых соответствует требованиям документации в срок, указанный в извещении о проведении закупки).

Участник должен соответствовать обязательным требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки продукции, являющейся предметом закупки, а также (п.7.3.2). иным единым требованиям к участникам, которые установлены в документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик продукции, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством РФ к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

К таким требованиям относится в т.ч.:

7) наличие опыта выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки (п.7.3.1., п.7.3.2. Положения о закупках)

В соответствии с пп.1 п.16 «Дополнительные требования» Документации участники должны подтвердить наличие опыта исполнения договоров на выполнение

строительно-монтажных работ в ЦОД по договорам, заключенным в период с 01.01.2017 года по дату размещения Закупки.

В подтверждение опыта работ участники в составе заявки представляют:

документ по форме приложения №6 раздела III Документации о наличии опыта, указанного в пп.1 п.16 «Дополнительные требования» Документации;

копии соответствующих договоров;

акты о приемке выполненных работ, подтверждающие исполнение обязательств к каждому договору.

В настоящей закупке наличие у участников опыта выполнения строительно-монтажных работ в ЦОД позволяет судить о их способности выполнить объем работ, предусмотренный документацией, в связи с чем установление Заказчиком такого требования к участникам закупки является обоснованным в связи с нижеследующим.

На сегодня АО «ММТС-9» (Заказчик) уже более 25 лет работает на рынке телекоммуникаций и является дата-центом (или ЦОД) - крупнейшей в Московском регионе технологической площадкой для размещения оборудования бизнес-сегментов и входит в группу компаний «Ростелеком-Центр обработки данных». https://www.rtk-dc.ru/about/data-centers/m9/.

По оценке CNews Analytics первое место в рейтинге коммерческих ЦОД заняла группа компаний «Ростелеком», владеющая 19 коммерческими дата-центрами, расположенными в 12 городах. Группе компаний принадлежат такие крупные площадки, консолидированные на базе группы «Ростелеком-ЦОД» - ЦОДы SAFEDATA (Москва I, Москва II, Москва III, Удомля, Екатеринбург) и дата-центр АО «ММТС-9».

Партнерами и клиентами М9 являются крупнейшие компании России, занимающиеся передачей информации: MSK-IX, МТС, Beeline, Мегафон, ТТК, Orange Business Services и многие другие.

(Дата-центр или центр (хранения и) обработки данных (ЦОД/ЦХОД) — это специализированное здание для размещения (хостинга) серверного и сетевого оборудования и подключения абонентов к каналам сети Интернет).

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Установленное Заказчиком требование к опыту имеет ключевое значение для Заказчика как компании специализирующейся на оказании услуг по обработке и хранению данных, и оно в равной мере было применено ко всем участникам закупки, не привело к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Заказчика.

Как следует из содержания протокола №32008892907-02 рассмотрения вторых

частей заявок и протокола №32008892907-03 подведения итогов закупки заявки участников закупки, в которых не был подтвержден опыт работ выполнения строительно-монтажных работ в ЦОД, были допущены Заказчиком до этапа оценки и сопоставления заявок, по итогам которого Заявителю было присвоено 2 место.

Несогласие Заявителя, не отвечающего предъявленному Заказчиком в Документации требованию к опыту работ, с итогами закупки, не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Подав заявку, Заявитель безоговорочно принял требования и условия, установленные Извещением и Документацией, подтвердил, что был осведомлен о требованиях Заказчика к опыту выполнения работ и был согласен с ним.

Заявитель не воспользовался ни одним из способов, предусмотренных как Документацией, так и Законом для выражения своего несогласия с содержанием Документации, если считал его … «ограничительным по отношению к участникам закупки» не направив ни соответствующего запроса о разъяснении положений Документации, ни обжаловал содержащиеся в Документация требования к опыту работ до истечения сроков подачи заявок.

Комиссия отмечает, что нарушения при составлении Закупочной документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобное нарушение (в случае его действительного наличия в действиях Заказчика) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Закупочной документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких «нарушений» в Закупочной документации Заказчика Заявитель указал только после проигрыша в процедуре, что фактически является злоупотреблением правом.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Учитывая фактические обстоятельства, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РегионСтройСервисАвтоматика» (ОГРН:1085543024423, ИНН:5528201561) на действия АО «ММТС-9» (ОГРН:1027739132717, ИНН:7728037545) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.03.2020 № 14289/20.

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