

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-443/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергостар» на действия (бездействие) оператора электронной площадки 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»

01.12.2023 Москва

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

<...>,

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Аэрофлот»: <...> (доверенность от 14.09.2023 № 77 АД 4408358), <...> (доверенность от 01.12.2022 № 77 АД 2191389),

ООО «Энергостар»: <...> (доверенность от 17.11.2023 № 1-17-11/П2023),

представители АО «Сбербанк-АСТ» (далее – Оператор) 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 ООО «Энергостар» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот» при проведении сбора коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию, ремонту и оперативному сопровождению инженерного оборудования модульных центров обработки данных ПАО «Аэрофлот» (извещение № 32312854185), 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 ООО «Энергостар» (далее – Заявитель)

б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот» (далее – Заказчик)

при проведении сбора коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию, ремонту

и оперативному сопровождению инженерного оборудования модульных центров обработки данных ПАО «Аэрофлот» (извещение № 32312854185) (далее – Сбор коммерческих предложений, 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 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если жалоба признана обоснованной комиссия

антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Согласно 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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, утвержденным Советом директоров ПАО «Аэрофлот» от 19.09.2023 (протокол от 16.03.2023 №11) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Сбора коммерческих предложений (далее – Извещение), Документацией о проведении

Сбора коммерческих предложений (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 13.10.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 557 066 666 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 25.10.2023;
4. По результатам окончания срока подачи заявок на участие в закупке поданы заявки 3 участников закупки;
5. Дата проведения переторжки – с 07.11.2023 по 09.11.2023;
6. В результате проведения переторжки ценовые предложения подали все участники закупки;
7. Дата рассмотрения заявок – 09.11.2023;
8. Заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям Документации;
9. Дата подведения итогов – 09.11.2023;
10. По результатам подведения итогов Сбора коммерческих предложений победителем закупки признан участник с идентификационным номером заявки «8500» с предложением о цене договора в размере 528 627 600 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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 27.11.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 01.12.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган

в порядке, установленном статьей 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 (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки участника.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Сбора коммерческих предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

В соответствии с частью 6 статьи 3 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.

Пунктом 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии и порядок оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в закупке.

Приложением № 2 к разделу 4 Информационной карты Документации установлены следующие критерии оценки заявок:

1) наличие у участника подтвержденного действующими или полностью исполненными договорами опыта предоставления услуг по сопровождению модульных ЦОД с организацией круглосуточной смены на объекте Заказчика, емкостью от 45 серверных стоек (стойкомест), суммарной полезной мощностью от 500кВт, оснащенных дизель-генераторной установкой мощностью от 1500 кВт,

за последние 3 (три) года до даты окончания подачи заявок;

2) наличие у участника подтвержденного действующими или полностью исполненными договорами опыта непрерывного (не менее 1 года) комплексного обслуживания и эксплуатации инженерных систем модульных ЦОД,

с организацией круглосуточной смены на объекте Заказчика, включая:

- общую систему электроснабжения;
- системы бесперебойного питания;
- систему технологического кондиционирования;
- систему гарантированного электроснабжения;
- систему газового пожаротушения;
- систему контроля доступа и охранной сигнализации;
- автоматизированной системы диспетчерского управления;бг
- прочие системы обеспечения ЦОД, за последние 3 (три) года до даты окончания подачи заявок (далее – Критерии).

Вместе с тем Заказчиком к оценке по указанным критериям принимается следующий перечень документов:

- копии договора, исполненного частично (в части календарных сроков не менее 6 месяцев) или в полном объеме за период: последние 3 (три) года до даты окончания подачи заявок (с возможностью сокрытия содержания части договора, имеющего конфиденциальный характер, при этом не содержащего данных необходимых для подтверждения требуемого опыта в соответствии с вышеуказанными требованиями);

- копии документов, подтверждающих исполнение договоров в указанном выше объеме: актов выполненных/оказанных работ/услуг, подписанных сторонами, заверенных печатями сторон или подписанных ЭЦП представителями сторон в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по Критериям, поскольку Заявителем в целях оценки представлены договоры, подтверждающие наличие опыта по предмету закупки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил материалы и пояснил, что Заявителем в составе заявки в целях оценки представлены договор от 18.11.2021 № 2021-09604-50360200-1, договор от 18.11.2023 № 2021-08-547-20360200-1 (далее – Договоры), по которым Заявителем оказаны услуги по обслуживанию исключительно стационарных центров обработки данных (далее – ЦОД), в связи с чем Договоры Заказчиком не приняты к оценке.

Вместе с тем представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений, свидетельствующих, что услуги по обслуживанию *модульных* ЦОД существенным образом отличаются от услуг по обслуживанию *стационарных* ЦОД.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что участник закупки, обладающий опытом обслуживания стационарных ЦОД может в полной мере оказать услуги по обслуживанию модульных ЦОД, в связи с чем вышеуказанный порядок оценки, по мнению Комиссии ФАС России, предоставляет необоснованное преимущественное положение отдельным участникам закупки, а также не позволяет получить максимальное количество баллов участникам, обладающим аналогичным предмету закупки опытом.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом оценившего заявку Заявителя, ввиду установления необъективных критериев оценки заявок, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают часть 6 статьи 3, пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи

предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Энергостар» (ИНН: 7717547255; ОГРН: 1057749442300) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот» (ИНН: 7712040126; ОГРН: 1027700092661) при проведении сбора коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию, ремонту и оперативному сопровождению инженерного оборудования модульных центров обработки данных ПАО «Аэрофлот» (извещение № 32312854185) обоснованной.
2. Признать ПАО «Аэрофлот» нарушившим часть 6 статьи 3, пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ПАО «Аэрофлот», АО «Сбербанк-АСТ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 01.12.2023 по делу № 223ФЗ-443/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 01.12.2023 по делу № 223ФЗ-443/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>

Исп.Магомедов Д.Р.

тел.8(499) 755-23-23 вн.088-453

2023-152789