

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ(ред. от 01.07.2021)"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-671/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Смарт Айти» 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»

23.12.2021 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Аэрофлот»: <...>,

ООО «Смарт Айти»: <...>, <...>,

представители АО «Сбербанк-АСТ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Смарт Айти» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот» при проведении запроса предложений на право заключения договора на техническое обслуживание, ремонт и оперативное сопровождение инженерного оборудования модульных центров обработки данных (извещение № 32110705432), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Смарт Айти» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на техническое обслуживание, ремонт и оперативное сопровождение инженерного оборудования модульных центров обработки данных (извещение № 32110705432) (далее – Запрос 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.

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 09.08.2021 № РИ-ГД-148В (протокол № 2 от 09.08.2021) (далее – Положение о закупках).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются

информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе (далее – ЕИС) предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), документацией о конкурентной закупке (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.
 1. Извещение, Документация размещены в ЕИС – 07.10.2021;
 2. Начальная (максимальная) цена договора – 118 689 200 рублей;
 3. Дата окончания срока подачи заявок – 19.10.2021;
 4. На участие в Запросе предложений подано 4 заявки;
 5. Дата рассмотрения заявок участников закупки – 20.10.2021;
 6. По результатам рассмотрения заявок соответствующими требованиям Документации признаны 3 заявки;
 7. Дата подведения итогов Запроса предложений – 01.12.2021.

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 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя.

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

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

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала.

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

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Частью 11 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что участник конкурентной закупки вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок. Заявка на участие в такой закупке является измененной или отозванной, если изменение осуществлено или уведомление об отзыве заявки получено заказчиком до истечения срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 6.16.1 Положения о закупке при проведении конкурентных способов закупки запрещаются проводить переговоры между представителями заказчика, экспертами (при их привлечении) с одной стороны и участниками закупки с момента объявления закупки и до определения победителя закупки, в том числе предоставлять участникам закупки сведений о предложениях иных участников закупки, ходе проведения закупки и принимаемых решениях, за исключением сведений, находящихся в открытом доступе.

В соответствии с пунктом 11.5.4 Документации Заявка участника закупки отклоняется закупочной комиссией, участнику закупки будет отказано в допуске к участию в закупке в случае несоответствия предлагаемой продукции требованиям документации о закупке.

Пунктом 3.1 приложения 7 «Техническое задание» к Документации (далее – Техническое задание) установлено, что к общим требованиям относится организация круглосуточной дежурной смены Исполнителя на территории Заказчика для осуществления контроля за работой инженерной инфраструктуры ЦОД.

Вместе с тем пунктом 4.1 Технического задания установлено, что для обеспечения оперативного и непрерывного режима сопровождения оборудования Заказчика, исполнитель формирует дежурную смену для круглосуточной работы на территории Заказчика. В задачи дежурной службы входит постоянный контроль работоспособности оборудования и выявление сбойных, предаварийных и аварийных ситуаций в работе оборудования. Специалисты дежурной смены должны обеспечивать первичное реагирование на инциденты и аварии в инженерной инфраструктуре ЦОД, выполнять мероприятия по локализации и ограничению распространения аварий согласно разработанным планам до прибытия аварийных бригад.

Заявителем и ООО «Энидата Рус» (далее – Партнер) заключен договор о создании консорциума от 11.10.2021 № 2110-ASC (далее – Соглашение), по условиям которого стороны выступают на стороне одного

коллективного участника в целях участия в Запросе предложений для заключения и исполнения договора, заключаемого по результатам закупки.

Согласно протоколу подведения итогов от 01.12.2021 № 188/2021 (далее – Протокол) Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя ввиду не соответствия требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Партнером в адрес Заказчика направлено письмо от 12.11.2021 № 17126 (далее – Письмо), согласно которому в ходе подготовки заявки на участие в Запросе предложений допущены ошибки, поскольку при планировании состава и режима работы дежурной смены не учтена текущая эпидемиологическая ситуация, в связи с чем заявка, поданная Партнером и Заявителем на участие в Запросе предложений, не соответствует требованиям Документации.

С учетом указанного письма Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя и Партнера на основании пункта 11.5.4 Документации ввиду несоответствия пунктам 3.1, 4.1 Технического задания.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и пояснил, что Заявителем в адрес Заказчика направлялось письмо от 19.11.2021 № 1-Т/1911, согласно которому Заявитель подтверждает, что информация, указанная в заявке, является актуальной.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчик при рассмотрении заявки участника закупки должен руководствоваться исключительно положениями заявки такого участника, вместе с тем изменения заявки участника закупки, а также переговоры между Заказчиком и участником закупки противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке, что ограничивает конкуренцию, а также создает преимущественные условия для отдельных участников закупки.

Кроме того, положениями Документации не предусмотрено основание для отклонения заявки, в связи с направлением участником закупки в адрес Заказчика сведений о невозможности исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, неправоммерно отклонившего заявку

Заявителя, противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 3, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения ответственность за совершение которого предусмотрена частью 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Смарт Айти» (ИНН: 7720662723; ОГРН: 1097746383723) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот» (ИНН: 7712040126; ОГРН: 1027700092661) при проведении запроса предложений на право заключения договора на техническое обслуживание, ремонт и оперативное сопровождение инженерного оборудования модульных центров обработки данных (извещение № 32110705432) обоснованной.
2. Признать ПАО «Аэрофлот» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 23.12.2021 № 223ФЗ-671/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 23.12.2021 № 223ФЗ-671/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

