

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-176/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Айти-Вектор» 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»

13.03.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «Айти-Вектор»: <...> - доверенность от 13.02.2017 № 28/17,

ФГУП «Почта России»: <...> – доверенность от 04.10.2017 № 1663/ЮД, <...> - доверенность от 01.03.2017 № 1743-1/ЮД,

рассмотрев жалобу ООО «Айти-Вектор» от 03.03.2017 № б/н на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному сопровождению программно-аппаратного комплекса ФГУП «Почта России» (извещение № 31604634428), 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 «Айти-Вектор» (далее - Заявитель) от 03.03.2017 № б/н (вх. от 03.03.2017 № 31731/17) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному сопровождению программно-аппаратного комплекса ФГУП «Почта России» (извещение № 31604634428) (далее – Конкурс, 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.

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 для нужд ФГУП «Почта России», утвержденным приказом ФГУП «Почта России» от 21 августа 2015 г. № 404-п (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно в Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам объекта обслуживания, которые не соответствуют характеристикам программно-аппаратного комплекса, определенным в результате проведения закупки Заказчиком на право заключения договора на оказание комплексной услуги по предоставлению серверных и сетевых ресурсов Центров Обработки Данных для развития и обеспечения функционирования информационных систем ФГУП «Почта России» (извещение № 31604622084), что не позволяет Заявителю определить объем оказываемых услуг и требованиям к ним, а также определить количество требуемых для оказания услуг специалистов и предложение по цене договора.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России, представитель Заявителя заявил дополнительные доводы, а именно:

- По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно присваиваться максимальное количество баллов участникам, которые имеют материально-технические ресурсы, не относящиеся к предмету оказания услуг.
- Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены сроки о направлении Бланка заказа, создающие преимущественные условия для Заказчика в случае отказа Заказчика от любой из оказываемых ему услуг по Договору в соответствии с Бланком заказа.

– Заказчиком в пункте 10.2.7 проекта договора Документации неправомерно установлено основание, согласно которому Заказчик вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем внесудебном порядке, в случае отсутствия финансирования, а также в случае отказа Заказчика от приемки работ.

Представители Заказчика с доводом Жалобы и дополнительно заявленными доводами не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно доводу Заявителя, в Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам объекта обслуживания, которые не соответствуют характеристикам программно-аппаратного комплекса определенным в результате проведение закупки Заказчиком на право заключения договора на оказание комплексной услуги по предоставлению серверных и сетевых ресурсов Центров Обработки Данных для развития и обеспечения функционирования информационных систем ФГУП «Почта России» (извещение № 31604622084), что не позволяет Заявителю определить объем оказываемых услуг и требованиям к ним, а также определить количество требуемых для оказания услуг специалистов и предложение по цене договора

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 14.2 Положения о закупке установлено, что Документация должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям Заказчика.

В соответствии с пунктом 4.2 Технического задания Документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам оказываемых услуг.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили,

что предмет закупки на оказание комплексной услуги по предоставлению серверных и сетевых ресурсов Центров Обработки Данных (далее - ЦОД) для развития и обеспечения функционирования информационных систем ФГУП «Почта России» (извещение № 31604622084) и предмет Конкурса являются различными. При этом закупка на оказание комплексной услуги по предоставлению серверных и сетевых ресурсов ЦОД для развития и обеспечения функционирования информационных систем ФГУП «Почта России» (извещение № 31604622084) не влияет на объект закупки Конкурса, поскольку инженерная инфраструктура ЦОД поддерживается исполнителем по договору, по итогам закупки № 31604622084. При этом обслуживание вычислительных мощностей арендуемых Заказчиком по договору на предоставление ЦОД будет осуществляться исполнителем по договору на аренду ЦОД. Таким образом, исполнителю по Конкурсу информация о функциональных особенностях ЦОД не требуется, в связи с чем технические и функциональные характеристики ЦОД программного-аппаратного комплекса не влияют на объем оказываемых услуг и на возможность участника закупки сформировать ценовое предложение.

Учитывая изложенное, представителем Заявителя не представлено доказательств, что положения Документации не позволяют Заявителю определить объем оказываемых услуг и требованиям к ним, а также определить количество требуемых для оказания услуг специалистов и предложение по цене договора.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно дополнительному доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно присваивается максимальное количество баллов участникам, которые имеют материально-технические ресурсы, не относящиеся к предмету оказания услуг.

Пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 18.7.2 Положения о закупке установлено, что оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе осуществляется Комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены Документацией. Совокупная значимость таких критериев должна составлять сто процентов.

Приложением № 2 к Положению о закупке установлены правила оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить договор на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Заказчика.

Приложением № 1 к Информационной карте Документации установлены критерии оценки заявок на участие в Конкурсе, величины значимости и порядок оценки, а именно:

Критериями оценки и сопоставления являются:

- а) «Цена договора за единицу услуги», значимость критерия - 60%;
- б) «Максимальная сумма исполненного договора на оказание одноименных\* услуг», значимость критерия — 10%,
- в) «Общая сумма всех исполненных договоров на оказание одноименных\* услуг», значимость критерия — 10%,
- г) «Общее количество исполненных договоров, цена каждого из которых превышает 20% от начальной (максимальной) цены договора», значимость критерия — 10%,
- д) «Качество услуг и квалификация Участника конкурса при закупке услуг», значимость критерия — 10%.

Таким образом, в Приложении № 1 Информационной карты Документации отсутствует критерий оценки, связанный с наличием у участника закупки материально-технических ресурсов, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно дополнительному доводу Заявителя, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены сроки о направлении Бланка заказа, создающие преимущественные условия для Заказчика, в случае отказа Заказчика от любой из оказываемых ему услуг по Договору в соответствии с Бланком заказа.

Пунктами 2.1-2.2 проекта договора Документации установлено, что для оказания услуг, указанных в пункте 1.1 проекта договора Документации стороны согласовывают и подписывают Бланк заказа, по Форме Бланка заказа (Приложение № 2 Проекта Договора Документации), сформированному на основании тарифов на заказываемые услуги (Приложение № 5 Приложение № 2 Проекта Договора Документации). После подписания Сторонами Бланка заказа он является неотъемлемой частью данного Договора. Заказчику необходимо предоставить Исполнителю заполненный Бланк заказа не позднее, чем за 5 (Пять) рабочих дней до даты начала оказания услуг, указанной в данном Бланке заказа.

Согласно пункту 7.2.2 проекта договора Документации Заказчик вправе отказаться от любой из оказываемых ему услуг по Договору, письменно уведомив об этом Исполнителя, не позднее чем за 5 календарных дней до предполагаемой даты отказа от услуги.

Вместе с тем, представители Заявителя не представили доказательств и сведений, подтверждающих, что установление Заказчиком сроков направления Бланка заказа и сроков отказа от оказываемых ему услуг по Договору в соответствии с Бланком заказа, может привести к нарушению принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно дополнительному доводу Заявителя, Заказчиком в пункте 10.2.7 проекта договора Документации неправомерно установлено основание, согласно которому Заказчик вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем внесудебном порядке, в случае отсутствия финансирования, а также в случае отказа Заказчика от приемки работ.

Согласно пункту 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 года № 51-ФЗ Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

В соответствии с пунктом 10.1 проекта договора Документации договор может быть расторгнут по соглашению Сторон, решению суда или Стороной в одностороннем внесудебном порядке по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации или настоящим Договором.

Пунктом 10.2 проекта договора Документации Заказчик вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем внесудебном порядке в случаях, установленных законодательством или настоящим Договором, а также в случае существенного нарушения Исполнителем Договора, которое влечет для Заказчика такой ущерб, что Заказчик лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, и (или) влечет невозможность дальнейшего исполнения договора.

Согласно пункту 10.2.6 и пункту 10.2.7 Проекта Договора Документации исполнитель вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем внесудебном порядке в случаях, установленных законодательством или Договором, а также в случае существенного нарушения Заказчиком настоящего Договора, которое влечет для Исполнителя такой ущерб, что Исполнитель лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, и (или) влечет невозможность дальнейшего исполнения договора, в том числе в случае существенного или неоднократного нарушения Заказчиком сроков оплаты по Договору. При этом под неоднократностью понимается нарушение сроков оплаты более чем 2 раза на срок, превышающий 30 рабочих дней, с даты когда должна была быть совершена оплата.

Таким образом, в случае отсутствия финансирования или отказа от приемки работ договор может быть расторгнут Исполнителем в одностороннем порядке.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств и сведений, подтверждающих, что установление Заказчиком вышеуказанных требований может привести к нарушению принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки, в связи с чем, довод не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

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

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 18.3.3 Положения о закупке установлено, что «любой участник закупки вправе направить в письменной форме Заказчику запрос о разъяснении положений конкурсной документации. Заказчик в срок, предусмотренный пунктом 4.2.3, размещает разъяснение положений конкурсной документации в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания лица, от которого поступил запрос. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть».

Согласно информации, размещенной в ЕИС, 13.01.2017 ООО «ДжиДжиСи Сервисез» в адрес Заказчика направил запрос на разъяснение положений Документации на официальном бланке с указанием наименования и реквизитов организации в соответствии с требованиями Документации.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, Заказчик 16.01.2017 разместил вышеуказанный запрос с указанием лица, подавшего запрос на разъяснение положений Документации.

Таким образом, Заказчик в нарушение пункта 18.3.3 Положения о закупке разместил в ЕИС разъяснения положений Документации, с указанием лица, подавшего запрос на разъяснение положений Документации, что противоречит пункту 18.3.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России не представлено сведений подтверждающих, что выявленное нарушение повлияло или могло повлиять на результаты закупки.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Айти-Вектор» от 03.03.2017 № б/н на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному сопровождению программно-аппаратного комплекса ФГУП «Почта России» (извещение № 31604634428) необоснованной.

2. Признать ФГУП «Почта России» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, не выдавать в связи с тем, что выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения закупки.

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