

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве**

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1
e-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель жалобы: ООО «Смарт АйТи»

(далее по тексту - Заявитель)

Адрес: 443531, Самарская область, район Волжский, ул.
Жемчужная (Рассвет тер. СНП), д. 33

ИНН 7720662723

ОГРН 1097746383723

Адрес эл. почты: mail@sit.ru , anovikov@sit.ru

Тел. +7 495 252-70-45, +7 903 678-46-29

Заказчик: ПАО «Аэрофлот - Российские Авиалинии»

Адрес: 119019, г. Москва, ул. Арбат, д. 1

ИНН 7712040126

ОГРН 1027700092661

Наименование электронной торговой площадки:

АО «Сбербанк-АСТ» (УТП)

Адрес: <http://utp.sberbank-ast.ru>

Участник закупки со стороны заявителя:

ООО «Энидата Рус»

140081, Московская область, г. Лыткарино, ул. Парковая,
Строение 4Б, офис 16 (316)

ИНН 5026014303

ОГРН 1095027013311

ЖАЛОБА

на действия (бездействие) заказчика и закупочной комиссии

Реестровый номер извещения закупки: 32110705432

Способ размещения закупки: запрос предложений

Наименование объекта закупки: "Техническое обслуживание, ремонт и оперативное сопровождение инженерного оборудования модульных центров обработки данных"

Правовое регулирование: Федеральный закон от 18.07.2011г. №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Обстоятельства дела

Согласно размещенному на сайте Единой информационной системы (<http://zakupki.gov.ru>) извещению № 32110705432 Заказчик проводит запрос предложений на техническое обслуживание, ремонт и оперативное сопровождение инженерного оборудования модульных центров обработки данных (далее - Запрос предложений или Закупка).

Пунктом 3.1. Технического задания (Приложение №7 документации о закупке) заказчиком установлены требования по организации круглосуточной дежурной смены Исполнителя на территории Заказчика для осуществления контроля за работой инженерной инфраструктуры ЦОД.

Аналогичные требования предусмотрены п. 4.1. Технического задания:

“Организация круглосуточной дежурной смены Исполнителя на территории Заказчика для осуществления контроля за работой инженерной инфраструктуры ЦОД.

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.

Квалификация персонала дежурной смены должна соответствовать требованиям производителей к эксплуатации инженерных систем модульных ЦОД Заказчика.

Заказчик организует не менее трех рабочих мест для инженерного состава Исполнителя на территории одной из своих технических площадок в регионе а/п Шереметьево. В задачи дежурной смены Исполнителя входит очное оперативное сопровождение оборудования ЦОД-М2, ЦОД-Р”.

Заявитель выступает на стороне участника закупки совместно с партнером в лице ООО "Энидата Рус" на основании Соглашения о создании консорциума от 11 октября 2021 года № 2110-ASC (далее - Соглашение) по условиям которого стороны осуществляют взаимовыгодное сотрудничество в целях участия в запросе предложений, дальнейшего заключения и исполнения договора с заказчиком.

В рамках поданной заявки на участие в закупке были представлены, в том числе Соглашение с приложением сопроводительного письма, по смыслу которого стороны Соглашения доводят до заказчика информацию о том, что ООО "Энидата Рус" и ООО "Смарт АйТи" совместно выступают одним коллективным участником закупки.

В составе документов к заявке на участие было приложено коммерческое предложение для целей подтверждения соответствия всем необходимым требованиям и готовности выполнения договора, заключенного по итогам закупки.

Так, в п. 3.1. коммерческого предложения имеется следующая формулировка, подтверждающая готовность исполнить требования технического задания заказчика по п.3.1.:

Будет организована круглосуточная дежурная смена Исполнителя на территории Заказчика для осуществления контроля за работой инженерной инфраструктуры ЦОД.

Аналогичное условие для соответствия п. 4.1. технического задания, содержится в п.4.1. коммерческого предложения:

Для обеспечения оперативного и непрерывного режима сопровождения оборудования Заказчика, Исполнитель сформирует дежурную смену для круглосуточной работы на территории Заказчика. В задачи дежурной службы войдет постоянный контроль работоспособности оборудования и выявление сбойных, предаварийных и аварийных ситуаций в работе оборудования. Специалисты дежурной смены будут 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. Квалификация персонала дежурной смены будет строго соответствовать требованиям производителей к эксплуатации инженерных систем модульных ЦОД Заказчика. Заказчик организует не менее трех рабочих мест для инженерного состава Исполнителя на территории одной из своих технических площадок в

регионе а/п Шереметьево. В задачи дежурной смены Исполнителя будет включаться очное оперативное сопровождение оборудования ЦОД -М2, ЦОД-Р.

В п. 7.1. коммерческого предложения имеются специальные профили специалистов для осуществления круглосуточной смены.

Между тем, протоколом от 01.12.2021 (размещен в ЕИС 06 декабря 2021 года) заявку участника за номером 5784 отклонили с указанием следующих причин:

- несоответствие предлагаемой продукции требованиям документации о закупке на основании п. 11.5.4. документации о закупке;
- пп. 3.1, 4.1 технического задания документации о закупке **с учетом вх. № 17126 от 12.11.2021**, т.е. невозможность организации круглосуточной дежурной смены исполнителя на территории заказчика для осуществления контроля за работой инженерной инфраструктуры ЦОД для обеспечения оперативного и непрерывного режима сопровождения оборудования Заказчика.

Исходя из причин отклонения заявки, полагаем, что заказчик в первую очередь руководствовался письмом вх. № 17126 от 12.11.2021г.

Оригинала письма у заявителя не имеется, в связи с чем пояснить его содержание не представляется возможным, потому как данное письмо было направлено ООО "Энидата Рус" без предварительного согласования с заявителем.

В то же время, считаем, что каким бы ни было содержание вышеуказанного письма, заказчик не должен был им руководствоваться, а следовательно, и отклонять заявку Участника.

Равно как и ООО "Энидата Рус" не имело права подавать указанное письмо без согласования с заявителем (п. 4.6.4 Соглашения).

Помимо указанного информируем о направлении со стороны ООО "Смарт АйТи" письма, принятое заказчиком от 19 ноября 2021 года исх. № 1-Т/1911 (номер входящего 705-367 от 24.11.2021). Однако, в отличие от письма от 12.11.2021г. письмо ООО "Смарт АйТи" заказчик не стал рассматривать в качестве обстоятельства, влияющего на рассмотрение заявок, хотя оба этих письма были переданы после срока окончания приема заявок на участие.

Правовое обоснование

По смыслу ч. 22 ст. 3.2 Закона о закупках под запросом предложений понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В целях регулирования отношений по закупках товаров, работ, услуг для нужд ПАО "Аэрофлот", заказчик принял Положение о закупке, утверждено Советом директоров ПАО "Аэрофлот" 09 августа 2021 года (далее - Положение о закупке).

В соответствии с п. 6.4.1.4. Положения о закупке запрос предложений является конкурентным способом закупки.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупке **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 либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих**

на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Участник конкурентной закупки вправе подать только одну заявку на участие в такой закупке в отношении каждого предмета закупки (лота) в любое время с момента размещения извещения о ее проведении до предусмотренных документацией о закупке даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке. 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 (ч. 11 ст. 3.2 Закона о закупках).

Аналогичные требования к заявке содержатся в п. 8.5.2. Положений о закупке:

Участник закупки вправе подать только одну заявку на участие в такой закупке в отношении каждого предмета закупки (лота) в любое время с момента размещения извещения о закупке до предусмотренных извещением о закупке, документацией о закупке даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке. **Участник конкурентной закупки вправе изменить или отозвать свою заявку до окончания (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 окончания (истечения) срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Дата и время окончания приема заявок содержится в закупочной документации - 19.10.2021 в 12-00 по МСК (п. 2.1.2. закупочной документации).

Исходя из смысла ч. 11 ст. 3.2. Закона о закупках и п. 8.5.2. Положений о закупке изменение и (или) отзыв заявки после окончания срока подачи заявок, установленного документацией, не допускается.

До момента окончания срока приема подачи заявок отзыва заявки от участника на поступало.

Учитывая дату окончания приема заявок и отсутствие права отзыва заявки после истечения срока подачи заявок, считаем, что письмо вх. № 17126 от 12.11.2021г. не должно учитываться заказчиком при принятии решения о соответствии или несоответствии участника требованиям закупки.

Более того, **п. 6.16.1. Положений о закупке устанавливает запрет на переговоры между представителями заказчика и участниками закупки с момента объявления закупки и до определения победителя закупки:**

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.

Переписка заказчика не носит характер деловой переписки и официальной формой общения по вопросу заключения или незаключения спорного договора. Данный вывод нашел свое отражение в Постановлении Арбитражного суда Дальневосточного округа от 3 августа 2021 г. N Ф03-3872/21 по делу N А51-20462/2020.

На отсутствие возможности переписки заказчика с участниками указывается и в Постановлении Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 28 августа 2018 г. N 18АП-11133/18 по делу N А76-25236/2017.

Исходя из системного толкования норм права, Положения о закупках и судебной практики, заявитель закономерно приходит к выводу, что заказчик не имел права руководствоваться перепиской с участником после окончания срока подачи заявок.

Также, обращаем внимание на необходимость подписания электронных документов участника конкурентной закупки усиленной квалифицированной электронной подписью (п. 6.8.1.6. Положения о закупке), что требует проверки в части соблюдения указанных требований при подаче письма.

По смыслу пункта 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридических лиц, организатора торгов при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Учитывая изложенное, полагаем, что действия заказчика нарушают как нормы Закона о закупках, так и нормы Положения о закупке, которыми заказчик обязан руководствоваться при проведении конкурентных способов закупки, что противоречит принципам равноправия и справедливости, установленных ст. 3 Закона о закупках.

Действия со стороны заказчика и закупочной комиссии, выразившиеся в необоснованном отклонении заявки участника, руководствуясь перепиской с участником закупки, вопреки установленному запрету на переписку, привели к нарушению прав и законных интересов ООО "Смарт АйТи", по причине того, что изначальная заявка соответствовала всем требованиям заказчика и была подана ранее заявок иных участников, что говорит о наличии оснований для признания заявителя победителем в спорной конкурентной закупке.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями Закона о закупках, статьями 18.1. Закона о защите конкуренции,

ПРОШУ:

1. признать жалобу заявителя обоснованной, а заказчика нарушившим нормы Закона о закупках и Положения о закупках при проведении запроса предложений извещение №32110705432;

2. выдать предписание об устранении выявленных нарушений;

3. назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений, дату рассмотрения заявок на участие в запросе предложений, дату проведения аукциона, а также разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений, дате рассмотрения заявок на участие в запросе предложений и дате проведения запросе предложений.

Приложения:

1. Копия закупочной документации с приложениями;
2. Копия приказа о назначении Генерального директора ООО «Смарт АйТи»;
3. Положение о закупке, утверждено Советом директоров ПАО "Аэрофлот" 09 августа 2021;
4. Копия заявки на участие с приложениями;
5. Копия письма от 19 ноября 2021 года № 1-Т/1911.

Генеральный директор ООО «Смарт АйТи»
15.12.2021г.

А.В. Болотов