

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8688/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.07.2024

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «СМ Консалтинг» (далее — Заявитель) на действия АО «АтомЭнергоСбыт» (далее — Заказчик) при проведении закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и внедрению прикладного программного обеспечения «Ресурс автоматизации претензионно-исковой работы (РАПИРА) АО «АтомЭнергоСбыт»: Модуль «исполнительное производство», Модуль «Банкротство» (реестровые №№ 240010374500068, 32413718367, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://www.astgoz.ru/>, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями документации о проведении Закупки (далее — Закупочная документация).

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком в Закупочной документации не установлено положений, закрепляющих обязанность заключения соглашения о конфиденциальности, а также не установлен проект соглашения о конфиденциальности.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Как пояснил Заказчик, обязанность заключения соглашения о конфиденциальности установлена проектом договора.

Также Заказчик пояснил, что форма соглашения о конфиденциальности установлена приложением к проекту договора.

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

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным

законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, 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 настоящей статьи (далее - информация о закупке).

При проведении закупочных процедур Заказчик руководствуется требованиями Единого отраслевого стандарта закупок (положение о закупке) Государственной Корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07 февраля 2012 № 37 (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «АСТ ГОЗ».

Дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: «18» июня 2024 года.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 12:00 (время московское) «28» июня 2024 года.

Отборочная стадия рассмотрения заявок на участие в закупке: не позднее «18» июля 2024.

Оценочная стадия рассмотрения заявок на участие в закупке и подведение итогов

закупки: не позднее «29» июля 2024.

Начальная (максимальная) цена договора: 28 179 464 (Двадцать восемь миллионов сто семьдесят девять тысяч четыреста шестьдесят четыре) рубля 41 копейка, включая НДС.

В соответствии с Техническим заданием на выполнение работ (далее — Техническое задание) выполнение работ по разработке и внедрению прикладного программного обеспечения «Ресурс автоматизации претензионно-исковой работы (РАПИРА) АО «АтомЭнергоСбыт»: Модуль «Исполнительное производство», Модуль «Банкротство» (далее – Модули, Система).

Подразделом 3.4 Технического задания установлены требования к конфиденциальности, а именно:

Соблюдение полной конфиденциальности в отношении полученной в ходе выполнения работы по Договору от другой стороны или от других источников коммерческой, служебной, финансовой информации, как в период исполнения Договора, так и после прекращения его действия.

Подрядчик несет ответственность за последствия, вызванные нарушением обязательств по конфиденциальности, независимо от того, было ли это нарушение совершено преднамеренно или случайно. Передача информации третьим лицам или иное разглашение информации, признанной конфиденциальной, может осуществляться только с письменного согласия другой стороны, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

Также из положений Технического задания следует, что перед выполнением работ по договору исполнитель обязан заключить соглашение о конфиденциальности.

Частью 3 Тома 1 Закупочной документации установлен проект договора (далее — Проект договора).

Частью 13 Проекта договора установлен раздел «Конфиденциальность».

В силу пункта 13.1 Проекта договора любая производственная, финансово-экономическая и иная информация, полученная каждой Стороной от другой Стороны в связи с Договором, в том числе в связи с его заключением и исполнением, считается конфиденциальной информацией (далее по тексту – «Информация»), за исключением информации, к которой есть свободный доступ на законном основании.

Согласно пункту 13.7 Проекта договора в рамках настоящего Договора осуществляется обмен служебной информацией ограниченного распространения. Условия передачи служебной информации ограниченного распространения регулируются Соглашением о конфиденциальности и неразглашении служебной информации ограниченного распространения («Для служебного пользования»), которое заключается Сторонами по форме, являющейся приложением № В к Договору.

Приложением № В Проекта договора установлена форма Соглашения о конфиденциальности и неразглашении информации.

Комиссия отмечает, что в силу части 5 статьи 4 Закона о закупках Проект договора является неотъемлемой частью Закупочной документации.

Таким образом, вопреки доводам жалобы Заявителя, Закупочная документация, в частности Проект договора, устанавливает обязанность заключения соглашения о конфиденциальности, а также содержит порядок заключения и форму такого соглашения.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что доводы жалобы Заявителя не находят своего фактического подтверждения.

Комиссия отмечает, что Заявитель в силу части 2 статьи 3.2 Закона о закупках вправе направить в адрес Заказчика запрос разъяснений положений документации, однако Заявителем указанный запрос в адрес Заказчика не направлялся.

На заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил, что им подана заявка на участие в Закупке, что свидетельствует о том, что оспариваемые положения документации не препятствовали Заявителю принять участие в Закупке.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СМ Консалтинг» (ИНН: 5260458105, ОГРН: 1185275052434) на действия АО «АтомЭнергоСбыт» (ИНН: 7704228075, ОГРН: 1027700050278) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.06.2024 № НП/26008/24.

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