

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3185/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.03.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...>

в отсутствие представителей ООО «Центр электронных торгов», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 11.03.2024 № НП/9350/24,

рассмотрев жалобу ООО «Коловрат» (далее — Заявитель) на действия оператора электронной торговой площадки ООО «Центр Электронных Торгов» (далее — Оператор ЭТП) при проведении ООО «ЕФН-Экотехпром МСЗ 3» (далее — Заказчик) аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лопастного шлюзового дозатора (реестровый № 32413252934, далее — Закупка) (далее - Жалоба),

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 Оператора ЭТП при проведении Заказчиком Закупки, перенаправленная письмом ФАС России от 07.03.2024 № 28/19367/24.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи. Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Оператор ЭТП в своих письменных возражениях ходатайствовал о рассмотрении настоящей жалобы в его отсутствие.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Оператора ЭТП.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа.

Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель не видел последнее поданное ценовое предложение, ввиду технического сбоя на электронной площадке, чем был введен в заблуждение и что дало преимущество второму участнику.

В частности, Заявитель отмечает, что 28.02.2024 в 10:15 им было сделано ценовое предложение, которое являлось лучшим по состоянию на 10:26 28.02.2024, когда был завершен аукцион. Вместе с тем победителем Закупки был признан другой участник.

Согласно письменным пояснениям, представленным Оператором ЭТП, при проведении Закупки требования, предъявляемые к работе программно-аппаратного комплекса ЭТП, выполнены в полном объеме, сбоев в работе ЭТП не зафиксировано, программно-аппаратный комплекс ЭТП работал в штатном режиме. В торгах приняло участие 2 участника, что говорит о работоспособности функционала ЭТП во время проведения торгов. В ходе торгов было подано 24 ценовых предложения, из них Заявителем было подано 12 ценовых предложений.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 12 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней.

Комиссией установлено, что 06.02.2024 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 4 811 975,83 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 06.02.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 26.02.2024 в 10:00.

Дата подведения итогов: 29.02.2024.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 22859.

Согласно итоговому протоколу от 29.02.2024 Заказчиком принято решение признать победителем процедуры – участника, подавшего заявку № 22918. Заключить договор с победителем по цене, предложенной этим участником 4 234 538.71 руб.

В силу пункта 2.1 Регламента ЭТП настоящий Регламент Электронной торговой площадки «ТОРГИ 223» (далее – Регламент ЭТП), в соответствии со статьей 437

Гражданского кодекса Российской Федерации, является договором публичной оферты Общества с ограниченной ответственностью «Центр Развития Электронных Торгов», являющегося Оператором Электронной торговой площадки «ТОРГИ 223» (далее – Оператор ЭТП), адресованным неограниченному кругу лиц, и содержит все существенные условия договора.

Условия Регламента ЭТП определены Оператором ЭТП в стандартной форме, размещаемой в форме электронного документа на сайте ЭТП в сети Интернет по адресу <https://www.torgi223.ru> и могут быть приняты не иначе, как путем присоединения к настоящему Регламенту в целом.

Согласно главе 1 Оператор ЭТП – Общество с ограниченной ответственностью «Центр Развития Электронных Торгов», владеющее ЭТП, в том числе необходимыми для ее функционирования программно-аппаратными средствами, и обеспечивающее проведение закупочных процедур и процедур продажи в электронной форме в соответствии с настоящим Регламентом.

Пунктом 2.7 Регламента ЭТП установлено, что Оператор ЭТП обеспечивает непрерывность проведения процедур закупки и продажи, надежность функционирования программно-аппаратных средств, используемых для проведения процедур закупки и продажи, а также хранение документов и сведений, размещаемых на ЭТП при организации и проведении процедур закупки и продажи.

В соответствии с пунктом 7.1 Регламента ЭТП Оператор ЭТП оказывает Заказчикам и Участникам комплекс услуг по информационному, организационному, техническому и методологическому обеспечению процессов, связанных с организацией и участием в закупках, на ЭТП.

Как следует из протокола подведения итогов электронного аукциона от 29.02.2024 № 25363, для участия в закупке было подано 3 заявки, 2 из которых были признаны соответствующими и допущены до участия в аукционе.

В соответствии с пунктом 4.4 документации дата и время проведения аукциона: 26 февраля 2024 г. 10:00 ч. (мск).

Согласно пункту 2.20 Приложения 2 к Регламенту ЭТП время, оставшееся до истечения срока подачи ценовых предложений, обновляется автоматически после снижения начальной (максимальной) цены, а также текущего минимального ценового предложения и отображается в виде таймера обратного отсчета, с указанием часов, минут и секунд.

В соответствии с пунктом 2.21 Приложения 2 к Регламенту ЭТП если в течение десяти минут от начала проведения аукциона или десяти минут после подачи минимального ценового предложения не поступило ни одного ценового предложения, аукцион автоматически завершается.

В силу пункта 2.28 Приложения 2 к Регламенту ЭТП после завершения аукциона в соответствии с пунктами 2.21, 2.24 настоящего раздела определяются Победители аукциона. Победителем (Победителями) аукциона по лоту признается тот Участник, чье ценовое предложение по данному лоту признано лучшим, и заявка которого соответствует требованиям, установленным в Документации о закупке.

Согласно пункту 2.29 Приложения 2 к Регламенту ЭТП лучшим считается наименьшее ценовое предложение из ценовых предложений, поданных всеми Участниками аукциона по лоту. В случае если двумя или несколькими Участниками поданы равные ценовые предложения, лучшим признается ценовое предложение, поданное ранее.

В соответствии с журналом хода торгов последнее ценовое предложение Заявителя было подано 28.02.2024 в 10:15:35 и составляло 4 258 598,59 руб.

Также 28.02.2024 в 10:16:59 участником № 22918 было подано ценовое предложение в размере 4 234 538,71 руб., которое было признано лучшим.

Аукцион завершился в 10:26 в соответствии с пунктом 2.21 Приложения 2 к Регламенту ЭТП.

При этом отсутствие технического сбоя на сайте электронной площадки подтверждается представленными в материалы дела документами. Об отсутствии технического сбоя и надлежащем функционировании программных и технических средств также свидетельствуют журнал хода торгов, а также поданные Участниками 24 ценовых предложения.

Таким образом, со стороны Оператора ЭТП была обеспечена бесперебойная работа и проведен электронный аукцион.

В связи с чем, доводы Заявителя о том что, Оператором ЭТП не обеспечена надежность функционирования программных и технических средств не находит своего подтверждения.

В этой связи, Комиссия не усматривает в действиях Оператора ЭТП нарушений Закона о закупках при проведении Закупки.

В свою очередь, Заявителем не представлено действительных доказательств, подтверждающих наличие технического сбоя в работе Оператора ЭТП.

При этом в соответствии с позицией ФАС России, выраженной в письме от 25.02.2019 №МЕ/13989/19, скриншоты (снимки экрана) не позволяют проверить их достоверность и не могут свидетельствовать о наличии или отсутствии технических неполадок в работе электронной площадки.

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 Оператора ЭТП нарушений, 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Коловрат» (ИНН: 9701077015, ОГРН: 1177746518740) на действия ООО «Центр электронных торгов» (ИНН: 5260172917; ОГРН: 1065260099013) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.03.2024 № НП/9350/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.