

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6466/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.05.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки лазерного 3D-сканера (реестровый № 32312288580, 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.

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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, по условиям документации датой и временем проведения аукциона является «02» мая 2023 года в 12:00:00 (время московское), однако, поскольку Заказчик неверно указал на сайте Оператора ЭТП время аукциона, аукцион был проведен в 02.05.2023 в 09:10, что лишило Заявителя в возможности участия в аукционе.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представили письменные возражения и материалы.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 (далее - положение о закупке).

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.

Комиссией установлено, что 13.04.2023 Заказчик на официальном сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» (<https://www.roseltorg.ru/>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки лазерного 3D-сканера (реестровый № 32312288580).

Начальная максимальная цена договора установлена в размере 9 273 746,00 руб. (Девять миллионов двести семьдесят три тысячи семьсот сорок шесть рублей 00 копеек), в том числе НДС 20%.

Так, в соответствии с пунктом 12 Извещения дата и время проведения аукциона в электронной форме «02» мая 2023 года 12:00:00 (время московское).

Место проведения аукциона в электронной форме: Электронная площадка (<http://etp.roseltorg.ru>).

Согласно извещению, размещенному на сайте Оператора ЭТП:

Дата начала приема заявок: с момента размещения на электронной площадке и в ЕИС извещения о проведении аукциона в электронной форме.

Дата окончания приёма заявок: 21.04.2023 08:00:00.

Дата рассмотрения 1х частей заявок: 28.04.2023 10:00:00.

Дата и время проведения аукциона: 02.05.2023 года 12:00:00.

Дата рассмотрения 2х частей заявок: 10.05.2023 10:00:00.

Дата подведения итогов: 15.05.2023 10:00:00.

Как указывает Заявитель, в части даты и времени проведения аукциона руководствовался сведениями, размещенными в закупочной документации в ЕИС и полагал, что аукцион состоится 02.05.2023 в 12:00. При этом зайдя в указанное время на сайт электронной торговой площадки Заявителем было установлено, что аукцион был проведен в иное время, а именно 02.05.2023 в 09:10, ввиду чего Заявитель не смог реализовать свое право на участие в аукционе.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что дата и время проведения аукциона была сформирована Оператором ЭТП с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Также Заказчик отметил, что размещает Закупки посредством функционала Единой автоматизированной информационной системы торгов города Москвы (далее – ЕАИСТ) и при размещении аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства функционал ЕАИСТ не предусматривает возможность для Заказчика указания времени проведения этапа аукциона в электронной форме (подачи ценовых предложений).

Пунктом 26.2 Положения о закупках Заказчика установлено, что аукцион в электронной форме проводится в соответствии с датой и временем, указанными в извещении о проведении аукциона в электронной форме, **а также в соответствии с регламентом работы и инструкциями электронной площадки, с помощью программных средств оператора электронной площадки.**

Аналогичное условие также содержится в пункте 5.2.2 аукционной документации, согласно которому, аукцион в электронной форме проводится **в соответствии с регламентом работы и инструкциями электронной площадки, Положением, а также с помощью программных средств оператора электронной площадки.**

В соответствии с пунктом 17.2 Регламента процесса осуществления закупок в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства АО «ЭТП»: «АС Оператора обеспечивает подачу ценовых предложений в назначенную Организатором дату проведения и время проведения, установленное АС Оператора, при условии, что по итогам рассмотрения первых частей заявок к участию в процедуре были допущены не менее двух Участников аукциона. **АС Оператора назначает время подачи ценовых предложений по факту публикации протокола рассмотрения первых частей заявок (назначение времени производится АС Оператора одновременно с направлением в ЕИС протокола рассмотрения первых частей заявок). Начало и окончание подачи ценовых предложений, в том числе, время поступления ценовых предложений, определяются по времени сервера, на котором размещена АС Оператора.»**

Таким образом, время проведения аукциона установлена Оператором ЭТП в соответствии с Регламентом ЭТП.

Учитывая, что время проведения аукциона была установлена Оператором ЭТП, у Заказчика отсутствовала возможность самостоятельно изменять сроки проведения аукциона.

При этом Комиссия принимает во внимание, что Заявитель был извещен надлежащим образом о дате и времени проведения аукциона Оператором ЭТП.

Как следует из представленных в материалы дела сведений, по факту публикации протокола рассмотрения первых частей заявок в адрес Заявителя были направлены уведомления, содержащие дату и время (02.05.2023 в 09:10) подачи ценовых предложений. Соответствующие уведомления были направлены Оператором ЭТП в адрес Заявителя от 28.04.2023 в 10:12 и от 02.05.2023 в 08:00.

Таким образом, информация о дате и времени проведения аукциона была доведена Оператором ЭТП до Заявителя заблаговременно, первое уведомление было направлено за 4 дня до проведения аукциона, второе уведомление за 1 час в день проведения аукциона.

При этом, доказательств невозможности подачи ценового предложения в назначенную дату и время проведения аукциона Заявителем не представлено, равно как не представлено доказательств нарушения прав при установлении даты и времени проведения аукциона Оператором ЭТП, учитывая, что документация предусматривала проведение аукциона в электронной форме в соответствии с

регламентом работы и инструкциями электронной площадки.

Кроме того, Комиссией установлено, что два участника подавали ценовые предложения, исходя из указанных на электронной площадке сроков проведения аукциона, что подтверждается протоколом подведения итогов процедуры от 15.05.2023.

При этом, иных доказательств нарушений в действиях Заказчика в части установления сроков проведения аукциона Заявителем не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях Заказчика и признает жалобу Заявителя в части несоответствия сроков проведения аукциона в закупочной документации необоснованной.

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 о Закупках, 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 доводов жалобы.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, согласно Письму ФАС России от 05.07.2019 ИА/57470/19 «О координации деятельности центрального аппарата ФАС России и территориальных органов ФАС России при осуществлении контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», жалобы на действия (бездействие) операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, включенных в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 1447-р, независимо от стоимости товаров, работ, услуг и заказчика, подлежат направлению в Центральный аппарат ФАС России.

Таким образом, вопросы, связанные с действиями (бездействием) Оператора ЭТП не относятся к компетенции Комиссии Московского УФАС России, в связи с чем Заявитель не лишен возможности обжаловать действия Оператора ЭТП в ФАС России.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.05.2023 № НП/19367/23.

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