

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3225/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.03.2023 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 АО «НИЦ
«Строительство», ФАУ «ФЦС»;

в отсутствие представителей ООО «Центр электронных торгов», извещенных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.03.2023 №
НП/10424/23,

рассмотрев жалобу АО «НИЦ «Строительство» (далее — Заявитель) на действия
ООО «Центр электронных торгов (далее — Оператор ЭТП) при проведении ФАУ
«ФЦС» (далее — Заказчик) конкурса в электронной форме на право заключения
договора на выполнение научно-исследовательских работ по мониторингу
(реестровый № 32312016957, 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 исх. От 07.03.2023 № 28/16056/23.

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 указанные лица надлежащим образом извещены 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. Невяка 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, закупочной 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 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 нарушение со стороны Оператора ЭТП при проведении выразилось в наличии технического сбоя ввиду которого в ходе Закупки зафиксировано некорректное ценовое предложение.

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. № 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.

Комиссией установлено, что 06.02.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312016957 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских работ по мониторингу.

Комиссия отмечает, что согласно протоколу подведения итогов конкурса в электронной форме на выполнение научно-исследовательских работ по мониторингу № 32312016957-2/2 от 20.02.2023 Заявителем подано ценовое предложение в размере 3,61 руб. без НДС, которое было признано лучшим.

По итогам проведенной Закупки Заявитель был признан победителем.

При этом Заявитель указывает, что ценовое предложение в составе заявки соответствовало 3 347 499,61 рублей.

Вместе с тем Заявитель отмечает, что в результате технического сбоя на электронной торговой площадке было зафиксировано неверное ценовое предложение в размере 3,61 рубль.

Между тем, Комиссия отмечает следующее.

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.

Согласно пункту 7.2 Регламента ЭТП услуги включают в себя:

- информационную поддержку: предоставление информационных и консультационных услуг Заказчикам, Участникам и Пользователям по вопросам связанным с использованием ЭТП для организации и проведения закупочных процедур, процедур продажи имущества, и участием в них;

- организационную поддержку: предоставление доступа к ЭТП (доступа к закрытой части ЭТП) с целью организации и проведения закупок, участия в закупках, обеспечение автоматизированного поиска данных, их отбора и сортировки, хранение и обработку данных Заказчиков и Участников;

техническую поддержку: администрирование информационных систем ЭТП, диагностика работоспособности и функционирования ЭП, мониторинг эффективности программных и технических средств, обеспечивающих процесс участия в закупках;

- клиентскую поддержку: услуги по формированию и актуализации информационно-консультационного обеспечения в виде руководств, инструкций, справочников, учебных аудиовизуальных и иных материалов по вопросам работы на ЭТП и организации, и проведения закупочных процедур, процедур продажи имущества, и участием в них; услуги по консультированию клиентов путем обработки входящих звонков и/или письменных обращений, в том числе электронных прием и сообщений направленных Оператору ЭТП через социальные сети, мессенджеры и чаты (приложения и сервисы для обмена мгновенными сообщениями), регистрация, структурирование и маршрутизация обращений пользователей; информирование пользователей о ходе и результатах рассмотрения обращений; услуги по организации расчетов с клиентами в порядке предусмотренным Регламентом Расчетов, в том числе обработка транзакций и формирование сопутствующих документов;

- методологическую поддержку: анализ материалов закупок на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации, подготовки рекомендаций и заключений по вопросам осуществления процедур закупок и продаж; анализ информации о деятельности юридических лиц, индивидуальных

предпринимателей и физических лиц (самозанятых) на предмет их добросовестности (услуги по проверке контрагентов); услуги по правовому (юридическому) сопровождению деятельности Заказчиков и Участников.

Комиссия отмечает, что Оператор ЭТП представил письменную позицию согласно которой обращений на предмет технического сбоя в ходе проведения оспариваемой Закупки ни от Заявителя, ни от иных участников Закупки не поступало.

Также Оператор ЭТП отмечает, что при проведении Закупки сбоев в работе ЭТП не зафиксировано, программно-аппаратный комплекс ЭТП работал в штатном режиме.

Как следует из протоколов подведения итогов конкурса от 20.02.2023, по лоту № 1 поступило 5 заявок, по лоту № 2 поступило 2 заявки.

Таким образом, Комиссия считает необходимым отметить, что доводы Заявителя о техническом сбое со стороны ЭТП не соответствуют фактическим обстоятельствам дела.

Относительно представленных Заявителем видеозаписи и скриншотов Комиссия отмечает, что Заявителем не были представлены документы, подтверждающие факт корректной работы электронного устройства (персонального компьютера, ноутбука и т.д.), с которого осуществлялся вход на ЭТП для участия в оспариваемой Закупке, в том числе, подтверждающих факт надлежащей настройки программного обеспечения.

В этой связи, Комиссия не усматривает в действиях Оператора ЭТП нарушения публичного порядка Российской Федерации, определенного законодательством, регулирующим проведение закупок.

В соответствии со статьями 102, 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариус осуществляет процедуру обеспечения доказательств. Основанием необходимости совершения нотариальных действий является снижение вероятности представления недостоверных или незаконных доказательств.

В свою очередь, Заявителем на заседании Комиссии представлены видеозаписи и скриншоты, не заверенные в установленном законодательством порядке.

Дополнительно Комиссия указывает, что в случае недоступности сайта ЭТП в период Закупки был бы зафиксирован технический сбой, о чем была бы опубликована информация на сайте ЭТП.

Таким образом, со стороны ЭТП была обеспечена бесперебойная работа и проведены электронные аукционы по вышеупомянутому извещению.

В свою очередь, Заявителем не представлено действительных доказательств, подтверждающих нарушение его прав при установлении оспариваемого требования закупочной документации, а Комиссией не установлено. Также Заявителем не доказано, что указанные положения проекта договора привели к ограничению конкуренции.

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 довода жалобы.

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, 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 признании жалобы необоснованной.

При этом, Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным для дальнейших решений в рамках рассмотрения вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «НИЦ «Строительство» (ОГРН: 1095042005255, ИНН: 5042109739) на действия ООО «Центр электронных торгов» (ИНН: 5260172917; ОГРН: 1065260099013) при проведении ФАУ «ФЦС» (ИНН: 7736151499, ОГРН: 1027739860818) Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.03.2023 № НП/10424/23.

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