РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-40/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.01.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии представителей ПАО «Промсвязьбанк», ООО «Аванпост»,

рассмотрев жалобу ООО «Аванпост» (далее также - Заявитель) на действия ПАО «Промсвязьбанк» (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предоставление права использования программ для ЭВМ на условиях простой (неисключительной) лицензии, выполнение работ по исследованию, разработке, доработке, настройке и внедрению системы централизованного управления жизненным циклом учетных записей пользователей и оказание услуг по ее технической поддержке для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (реестровый № 31908529820, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в необоснованном отклонении его заявки, неправомерном допуске другого участника к участию в Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), данным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС).

В ЕИС также размещено извещение о проведении Закупки (далее — Извещение) и документация конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление права использования программ для ЭВМ на условиях простой (неисключительной) лицензии, выполнение работ по исследованию, разработке, доработке, настройке и внедрению системы централизованного управления жизненным циклом учетных записей пользователей и оказание услуг по ее технической поддержке для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (далее - Документация).

В соответствии с выпиской из протокола от 20.12.2019 № 2176 (далее - Протокол) заявка Заявителя отклонена в соответствии с п.2.6.1.2. Конкурсной документации «Непредставление документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено Конкурсной документацией» вторая часть заявки Участника процедуры закупки с номером заявки 89104 предоставлена с нарушением. Во второй части заявки не предоставлены копии минимум 3-ех (трех) исполненных за период с 2015 по 2019 гг. договоров и соответствующих им Актов об оказании услуг/выполнении работ по внедрению (или иного предмета договора или проекта в состав перечня работ/услуг которого входит, помимо внедрения, оказания услуг/выполнения работ по разработке, и/или доработке, и/или адаптации, и/или настройке) программы для ЭВМ1 на территории РФ. Файл «договора и акты pdf» не открывается. При открытии файла «договора и акты pdf» программа для ЭВМ Adobe Reader информирует: «Произошла ошибка при открытии данного документа. Файл поврежден и не может быть восстановлен.». Электронная торговая площадка АО «АГЗРТ» www.zakazrf.ru также подтвердила, что файл «договора и акты pdf» поврежден и не открывается.

По мнению Заявителя, данное отклонение является неправомерным.

При этом Комиссия учитывает, что жалоба на действия оператора электронной площадки в части представления Заявителем поврежденного файла, подтверждающего опыт, рассмотрена ФАС России в рамках дела № 223ФЗ-1197/19, и в действиях оператора ЭТП нарушений не установлено, в связи с чем Комиссия признает также жалобу Заявителя в части необоснованного отклонения своей заявки также необоснованной.

При этом при рассмотрении заявок на участие Закупочная комиссия оценивала возможность допуска к участию в закупке исключительно в соответствии с требованиями к участникам и составу документов Заявителя, указанных в Документации.

Обозначенные сведения были доведены до участников Закупки посредством их размещения в ЕИС, а сами действия Заказчика соответствовали вышеуказанным условиям извещения, что не позволяет придти к выводу о наличии необоснованных

ограничений конкуренции по отношению к участникам Закупки.

Принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу ст. 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

В отношении допуска заявки ООО «Айти Солюшнз» Комиссия отмечает следующее.

Доводы, указанные в жалобе Заявителя, указывают на субъективное мнение Заявителя о недобросовестности ООО «Айти Солюшнз» и необходимости отклонения его заявки.

При этом в настоящем случае такие действия противоречат законодательно закрепленной презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений и разумности их действий (часть 5 статьи ГК РФ).

Комиссия отмечает, что антимонопольный орган в принципе неправомочен давать оценку соответствия лицензии и программного обеспечения требованиям действующего законодательства, а на соответствие требованиям действующего законодательства поставляемое ПО будет проверяться специализированными органами.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения о выборе победителя Закупки. В настоящем случае Заказчик оценивал заявку ООО «Айти Солюшнз» на соответствие требованиям Документации, в связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушения указанных положений.

В связи с чем Комиссия признает названный довод Заявителя необоснованным.

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, 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 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).

На основании изложенного, учитывая фактические обстоятельства рассматриваемого дела и имеющиеся в настоящее время документы и сведения, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

РЕШИЛА:

1.

    1. Признать жалобу ООО «Аванпост» (ИНН:7722778473; ОГРН:1127746453966) на действия ПАО «Промсвязьбанк» (ИНН:, ОГРН:) при проведении Закупки необоснованной.
    2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.01.2020 № ПО/259/20.

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