

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17754/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.10.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «КИБЕРО»,
АО «АТОМКОМПЛЕКТ», Центрального арбитражного комитета Госкорпорации
«Росатом»;

в отсутствие представителей АО «КОНЦЕРН РОСЭНЕРГОАТОМ», АО
«АТОМТЕХЭНЕРГО», АО «АТОМЭНЕРГОРЕМОНТ», АО «КОНСИСТ-ОС», ООО
«ФАБРИКАНТ.РУ», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС
России от 04.10.2021 № ЕО/60417/21,

рассмотрев жалобу ООО «КИБЕРО» (далее — Заявитель) на действия АО
«Атомкомплект» (далее — Организатор закупки), АО «Атомтехэнерго», АО «Концерн
Росэнергоатом», АО «КОНСИСТ-ОПЕРАТОР СВЯЗИ», АО «Атомэнергоремонт» (далее
— Заказчики) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право
заключения договоров на предоставление права использования на условиях
простой (неисключительной) лицензии права использования программ для ЭВМ,
входящих в состав программного обеспечения InfoWatch, системы защиты от
утечек конфиденциальной информации (реестровый № 32110607433, 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 Организатора закупки и Заказчиков при проведении Закупки.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает требования закупочной документации.

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.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках, в случае если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

На основании письма ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 жалоба на положения документации о Закупке, поданная лицом, не подавшим заявку на участие в Закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке подлежит оставлению без рассмотрения.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договоров на предоставление права использования на условиях простой (неисключительной) лицензии права использования программ для ЭВМ, входящих в состав программного обеспечения InfoWatch, системы защиты от

утечек конфиденциальной информации опубликовано в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 01.09.2021, в соответствии с ним датой окончания подачи заявок на участие в Закупке является 17.09.2021. Дата подведения итогов — 08.10.2021.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, не приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Организатора закупки и Заказчиков 29.10.2021.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц – потенциальных участников закупки.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

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

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения закупочной документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Также Комиссия учитывает, что представитель Заявителя на заседании Комиссии отметил, что цель подачи жалобы - оспаривание закупочной документации.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав

исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Орагниазтора закупки и Заказчиков при проведении Закупки в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя.

Резюмируя изложенное, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «КИБЕРО» (ИНН: 9724033430; ОГРН: 1207700500820) на действия АО «АТОМКОМПЛЕКТ» (ИНН: 7706738770; ОГРН: 1107746480490) и АО «КОНЦЕРН РОСЭНЕРГОАТОМ» (ИНН: 7721632827; ОГРН: 5087746119951), АО «АТОМТЕХЭНЕРГО» (ИНН: 5029106714; ОГРН: 1075029010187), АО «АТОМЭНЕРГОРЕМОНТ» (ИНН: 5029112443; ОГРН: 1085029002079), АО «КОНСИСТ-ОС» (ИНН: 7711077412; ОГРН: 1027739236920) при проведении Закупки без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.10.2021 № ЕО/60417/21.

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