

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6881/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.06.2024 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 представителя ООО «Вагонпутьмаш» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 28.05.2024 № б/н, представителей ОАО «РЖД» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 15.05.2024 № ЦДЗС-22/Д, в лице <...>, действующего на основании доверенности от 15.06.2024 № ЦДИ-31/Д, представителя ООО «Диагностика и экспертиза подвижного состава» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 15.06.2024 № б/н,

рассмотрев жалобу ООО «Вагонпутьмаш» (далее — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 633/ОКЭ-ЦДИ/24 на право заключения договора выполнения работ по обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления назначенного срока их службы (реестровый № 32413450751, закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://www.rft-tender.ru/poisk/id/132413450751-1/>, 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; 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 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель не согласен с оценкой заявки по критерию «Опыт участника».

Кроме того, Заявитель оспаривает положения Закупочной документации в части установления критерия оценки «Опыт участника» и наличия противоречивых формулировок.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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 Закона 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 пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.**

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Заказчиком 29.03.2024 на официальном сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (<https://www.rts-tender.ru/>) разместил извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 15 900 000,00 руб.

Дата начала подачи заявок: 29.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 17.04.2024 (11:00).

Рассмотрение заявок: 13.05.2024.

Дата подведения итогов: 14.05.2024.

Согласно пункту 1 приложения № 1.4 Конкурсной документации критериями оценки Заявок на участие в конкурсе являются:

- цена договора;
- опыт участника;
- квалификация персонала.

Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок установлены в приложении №1.4 к Конкурсной документации.

По критерию оценки «Опыт участника» оценка осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки, в соответствии с подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 Конкурсной документации следующим образом:

	2.1. Опыт участника	Максимальное количество баллов – 20 баллов	<p>При оценке по данному подкритерию учитывается стоимость опыта, указанная в Форме сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг (приложение № 1.3 к конкурсной документации) и подтвержденная документами, подпунктом 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.</p> <p>Оценивается путем деления стоимости выполненных каждым (j-ым) участником работ по техническому диагностированию и/или обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления срока службы на начальную (максимальную) цену договора с учетом всех налогов, включая НДС, установленную в техническом задании документации о закупке, по формуле:</p> <p>где:</p> <p><math>B_j</math> – количество баллов j-го участника;</p> <p><math>C_{j\text{опыт}}</math> – стоимость оказанных j-ым участником выполненных каждым (j-ым) участником работ по техническому диагностированию и/или обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления срока службы (с учетом всех налогов, включая НДС);</p>
--	---------------------	---	---

			<p>Ц<sub>нач.макс.</sub> – начальная (максимальная) цена договора с учетом всех налогов, включая НДС, установленная в техническом задании документации о закупке.</p> <p>20 – максимально возможное количество баллов.</p> <p>В случае если стоимость оказания услуг равна или больше начальной (максимальной) цены договора с учетом всех налогов, включая НДС, установленной в техническом задании документации о закупке, то участнику сразу присваивается 20 баллов.</p> <p>0 баллов – не представлены документы, указанные в подпункте 2.1 пункта 2 приложения № 1.4 к конкурсной документации.</p>
--	--	--	--

Согласно пункту 2 приложения № 1.4 к Конкурсной документации оценка заявок осуществляется на основании технического предложения, документов, представленных в подтверждение требованиям технического задания, иных документов, представленных в составе заявки, а также следующих документов, представляемых участником дополнительно, при наличии Документов, подтверждающих наличие у участника опыта выполненных работ по техническому диагностированию и/или обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления срока службы, а именно:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации о наличии требуемого опыта;

- акты о выполнении работ;

- договоры на выполнение работ (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями);

- документы, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, переда точный акт и др.);

- документы, подтверждающие оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка и/или акты приёмки исполненных обязательств

в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключенных с ОАО «РЖД» или его дочерними обществами).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 к конкурсной документации, указать реестровый номер договора единой информационной системы в сфере закупок. При этом в случае, если участником указан реестровый номер договора единой информационной системы в сфере закупок и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров на выполнение работ, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о выполнении работ, документы, подтверждающие оплату).

Документы, перечисленные в подпунктах 2.1-2.2 пункта 2 приложения № 1.4 к Конкурсной документации, представляются в электронной форме, в составе заявки.

Вместе с тем Комиссия установила, что разделом 2 Приложения № 3 к Конкурсной документации установлен термин специальный подвижной состав - железнодорожный подвижной состав, предназначенный для обеспечения строительства и функционирования инфраструктуры железнодорожного транспорта и железнодорожных путей необщего пользования, производства работ по содержанию, обслуживанию и ремонту сооружений и устройств железных дорог и включающий в себя несъемные самоходные подвижные единицы на железнодорожном ходу (мотовозы, дрезины, специальные автотрисы, железнодорожно-строительные машины с автономным двигателем и тяговым приводом), а также транспортеры, несамоходные подвижные единицы на железнодорожном ходу (железнодорожно-строительные машины без тягового привода, прицепы и специальный железнодорожный подвижной состав, включаемый в хозяйственные поезда и предназначенный для производства работ по содержанию, обслуживанию и ремонту сооружений и устройств железнодорожного транспорта) (ТР ТС 001/2011);

Согласно пункту 3.6.17 Закупочной документации Заказчик рассматривает заявки на предмет их соответствия требованиям документации о закупке, а также оценивает и сопоставляет заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными документацией о закупке.

В силу пункта 3.6.33 Закупочной документации если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям документации о закупке оценка заявки по соответствующим критериям осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Согласно протоколу от 13.05.2024 № 633/ОКЭ-ЦДИ/24/1 Заявителю по критерию «Опыт участника» присвоено 13,87 баллов.

Заявитель в жалобе указал, что Заказчиком необоснованно отклонен направленный для участия в Закупке опыт, что повлекло принятие незаконного

решения комиссии Заказчика.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что Заявитель в составе заявки представил Форму сведений об опыте выполнения работ, в которой в подтверждение опыта выполнения работ по техническому диагностированию и/или обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления срока службы, представил договоры, предмет которых не соответствует области запрашиваемого опыта, а именно:

Реквизиты договора	Контрагент	Предмет договора	Сумма договора (в руб., без учета НДС и с учетом всех налогов, включая НДС с указанием стоимости в год либо иной отчетный период)
№26/ГЗ от 01.03.2021 г.	ФГБУ «ТРАНСПОРТН ЫЙ КОМБИНАТ «РОССИЯ»	Оказание услуг по техническому диагностированию железнодорожного подвижного состава с целью продления срока службы	300 000,00 руб. без НДС, 360 000,00 руб. с НДС
№ВПМ-06/2022 от 24.01.2022 г.	ФГУП «Завод имени Морозова»	Техническое диагностирование железнодорожного подвижного состава с целью продления срока службы	375 000,00 руб. без НДС, 450 000,00 руб. с НДС
№ВПМ-10/2022 от 27.10.2022 г.	ООО «СОДЕКС»	Техническое диагностирование железнодорожного подвижного состава с целью продления срока службы	1 050 000,00 руб. без НДС, 1 260 000,00 руб. с НДС
		Оказание услуг по	

<p>Контракт №157 от 21.11.2022 г.</p>	<p>ФГБУ «ТРАНСПОРТН ЫЙ КОМБИНАТ «РОССИЯ»</p>	<p>Оказание услуг по техническому диагностированию железнодорожного подвижного состава с целью продления срока службы</p>	<p>100 000,00 руб. без НДС, 120 000,00 руб. с НДС</p>
<p>№5116245 от 28.12.2022 г.</p>	<p>Октябрьская дирекция моторвагонного подвижного состава – структурное подразделение Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – Филиал ОАО «РЖД»</p>	<p>Техническое диагностирование вагонов электропоездов ЭР2К № 980 (модель 62-61)</p>	<p>800 000,00 руб. без НДС, 960 000,00 руб. с НДС</p>
<p>№5234095 от 31.03.2023 г.</p>	<p>Октябрьская дирекция моторвагонного подвижного Октябрьская дирекция моторвагонного подвижного состава – структурное подразделение Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – Филиал ОАО «РЖД», Куйбышевская дирекция</p>	<p>Техническое диагностирование вагонов электропоездов ЭР2К №901, ЭР2К №1149</p>	<p>1 280 000,00 руб. без НДС, 1 536 000,00 руб. с НДС</p>



	<p>моторвагонного подвижного состава – структурное подразделение Центральной дирекции</p> <p>моторвагонного подвижного состава – Филиал ОАО «РЖД»</p>		
<p>№5383130</p> <p>от 31.08.2023</p> <p>г.</p>	<p>Красноярская дирекция</p> <p>моторвагонного подвижного состава – структурного подразделения центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД»</p>	<p>Техническое диагностирование вагонов электропоездов серии ЭР9ПК</p> <p>с целью определения остаточного ресурса</p>	<p>640 000,00 руб. без НДС, 768 000,00 руб. с НДС</p>
<p>№5539968</p> <p>от 25.12.2023</p> <p>г.</p>	<p>Горьковская дирекция</p> <p>моторвагонного подвижного состава – структурного подразделения центральной дирекции моторвагонного подвижного состава – филиала ОАО «РЖД»</p>	<p>Техническое диагностирование вагонов электропоезда серии ЭР9Е №618 с целью определения остаточного ресурса электропоезда до перехода в предельное состояние электропоезда до перехода в предельное состояние</p>	<p>320 000,00 руб. без НДС, 384 000,00 руб. с НДС</p>
		Техническое	

№ВПМ- 14/2023 от 14.12.2023 г.	Административно- хозяйственный центр – структурное подразделение Красноярской железной дороги – филиала ОАО «РЖД»	диагностирование подвижного состава (вагоны локомотивной тяги) балансовой принадлежности Административно- хозяйственного центра – структурного подразделения Красноярской железной дороги	1 000 000,00 руб. без НДС, 1 200 000,00 руб. с НДС
№ВПМ- 03/24 от 22.02.2024 г.	ООО «ВагонРемСервис»	Техническое диагностирование вагонов пассажирского типа (для туристических перевозок – исторических)	96 000,00 руб. без НДС, 115 200,00 руб. с НДС
ИТОГО:			5 961 000,00 руб. без НДС / 7 153 200,00 руб. с НДС

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что предметом Закупки является выполнение работ по обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления назначенного срока их службы.

Кроме того, разделом 2 Приложения № 3 к Конкурсной документации установлено четкое определение и функции специального подвижного состава.

При этом ссылка Заявителя на письма Административно-хозяйственного центра-структурного подразделения Красноярской железной дороги филиал ОАО «РЖД» от 15.05.2024 № Исх-048КрасАХЦ, Центральной дирекции моторвагонного подвижного состава — филиал ОАО «РЖД» от 21.05.2024 № Исх-3825/ЦДМВ, в качестве подтверждения соответствия представленных Заявителем вагонов как специального подвижного состава, Комиссией оцениваются критически, поскольку Заказчиком установлено конкретное определение специального подвижного состава, не включающее в себя вагоны, являющиеся предметом непринятых

Заказчиком договоров.

Таким образом, Комиссией установлено, что предмет спорных договоров не является аналогичным предмету Закупки, в связи с чем указанные договоры не могут быть приняты к оценке по показателю «Опыт участника».

Кроме того, договоры, указанные в Форме сведений об опыте выполнения работ в соответствии с квалификационным требованием, указанным в пункте 1.9.1 конкурсной документации, также соответствуют запрашиваемой области опыта, на основании чего Заказчик принял к оценке указанные договоры в соответствии с подкритерием оценки 2.1 приложения № 1.4 к документации о закупке «Опыт выполнения работ по техническому диагностированию и/или обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления срока службы».

При этом, в форме сведений об опыте выполнения работ Заявителем указана сумма 6 819 000,40 руб. с НДС.

Из указанной суммы Заказчиком не принята к оценке сумма в размере 1 130 000,00 руб. с НДС, так как не подтверждена документами, подтверждающими оплату:

- по договору № 63/23 от 03.11.2023 с ООО «РСП-М» на сумму 400 000,00 руб. без НДС/480 000,00 руб. с НДС;

- по договору № ВПМ-02/24 от 05.02.2024 с ООО «РСП-М» на сумму 400 000,00 руб. без НДС/480 000,00 руб. с НДС;

- по договору № ВПМ-07/24 от 27.03.2024 с ООО «Строймонтажплюс» на сумму 141 666,67 руб. без НДС/ 170 000,00 руб. с НДС.

- по договору № ВПМ-04/2023 от 22.03.2023 с ИП Дубров С.Г. на сумму 105 000,00 руб. без НДС, 126 000,00 руб. с НДС.

Заявитель на заседании Комиссии пояснил, что по договору № ВПМ-04/2023 от 22.03.2023 с ИП Дубров С.Г. в составе заявки представлено платежное поручение от 30.03.2024 № 20, вместе с тем в платежном поручении допущена опечатка в части указания номера договора.

Вместе с тем, Комиссией в составе заявки Заявителя не установлено документов обосновывающих допущенную опечатку, в связи с чем Заказчик руководствовался имеющейся информацией и правомерно оценил представленный договор на основании пункта 2 приложения № 1.4 к Конкурсной документации.

Заявитель на заседании Комиссии согласился с позицией Заказчика по факту отклонения по договорам № 63/23 от 03.11.2023 с ООО «РСП-М», № ВПМ-02/24 от 05.02.2024 с ООО «РСП-М», № ВПМ-07/24 от 27.03.2024 с ООО «Строймонтажплюс», поскольку им не представлены документы, подтверждающие оплату по договору.

В свою очередь, вышеуказанные договоры не соответствуют установленному порядку оценки и не подлежали учету.

Таким образом, Комиссия отмечает, что представленные Заявителем договоры в составе заявки, не соответствовали предмету Конкурсной документации, а именно

не были заключены по предмету – выполнение работ по обследованию технического состояния специального подвижного состава с целью продления назначенного срока их службы.

Соответственно, спорные договоры не могли быть приняты Заказчиком в ходе проведения оценки заявок, иное противоречило бы основополагающим принципам закупочной деятельности.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что доводы жалобы не нашли своего фактического подтверждения в данной части.

**Вместе с тем относительно довода Заявителя о том, что Заказчик некорректно установил критерий для оценки заявок, Комиссия отмечает следующее.**

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, поданная лицом, не подавшим заявку на участие в аукционе, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в аукционе подлежит оставлению без рассмотрения.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Из приведенной позиции следует, что обжалование положений документации в независимости от того является ли лицо участником Закупки или нет, допускается исключительно в срок до окончания подачи заявок, установленный извещением.

Исходя из довода жалобы, Заявитель обжалует положения закупочной документации.

Извещение о проведении Закупки опубликовано 29.03.2024 на официальном сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (<https://www.rts-tender.ru/>), в соответствии с ним датой и временем окончания подачи заявок на участие в Закупке является 17.04.2024 (11:00).

При этом жалоба Заявителя подана в антимонопольный орган 22.05.2024 (15:35), то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений закупочной документации которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 17.04.2024 (11:00).

Кроме того, Заявитель с запросом о разъяснении документации к Заказчику не обращался.

При этом, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски, связанные с оценкой заявки. В этой связи отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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.

Согласно статье 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — 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.

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 непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 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).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование

участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20, от 23.06.2023 по делу № А40-17873/23, постановлении Арбитражного суда Московского округа от 06.02.2024 по делу № А40-84118/2023, решениях Арбитражного суда города Москвы от 28.02.2023 по делу № А40-276661/22, от 10.10.2023 по делу № А40-167076/23.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы без рассмотрения в данной части.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Вагонпутьмаш» (ИНН: 7716188148; ОГРН: 1027739203018) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727; ОГРН: 1037739877295) при проведении Закупки в части оспаривания оценки заявки необоснованной, в части обжалования положений закупочной документации — оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 23.05.2024 № НП/20371/24, от 31.05.2024 № ЕИ/21613/24.

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