

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 077/07/00-18941/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.12.2022 г. Москва

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

**Председательствующего Комиссии:**

<...> — заместитель начальника отдела антимонопольного контроля торгов;

**членов Комиссии:**

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов;

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ССК» и ГБУ «Жилищник района Левобережный»,

рассмотрев жалобу ООО «ССК» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «Жилищник района Левобережный» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию индивидуальных тепловых пунктов в жилых домах района Левобережный в 2023 г. (реестровый № 3221 1898035, 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.

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 установленных 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.

Часть 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 Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

Комиссией установлено, что **Заказчиком 08.12.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) размещен протокол рассмотрения первых частей заявок.**

Согласно Протоколу заявка Заявителя (участник № 963095) отклонена от дальнейшего участия в закупке в связи с тем, заявка не соответствует перечню адресов, характеристик оказываемой услуги, сроков оказания услуг требованиям Технического задания.

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав что заявка отклонена неправомерно, поскольку она полностью соответствовала требованиям документации.

При этом по мнению Заявителя, Заказчик включил неправомерные требования к составу заявки.

Заказчик 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 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 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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссией установлено, что согласно пункту 4.2.2 Первая часть заявки должна содержать

1) при заключении договора на поставку товара:

а) согласие участника аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

2) согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, при проведении, аукциона на выполнение работы или оказание услуги;

3) при заключении договора на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное подпунктом 1, пункта 4.2.2. настоящей инструкции, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное подпунктом 2 пункта 4.2.2.1 настоящей инструкции, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное подпунктом 2 пункта 4.2.3 настоящей инструкции, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Первая часть заявки на участие в аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор, если это предусмотрено в приложении № 2 «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ».

Согласно статье 435 Гражданского кодекса Российской Федерации офертой признается предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Комиссией установлено, что в соответствии с приложениями № 1, 2, 3 технического задания услуга должна обладать следующими характеристиками:

#### **ОБСЛУЖИВАНИЕ ТЕХНИЧЕСКОЕ И ТЕКУЩИЙ РЕМОНТ КОМПЛЕКСА ИНЖЕНЕРНЫХ КОММУНИКАЦИЙ В ЗДАНИЯХ**

##### **Техническое обслуживание и текущий ремонт комплекса инженерных коммуникаций**

Адрес:	Характеристики:	Объем (Единица измерения)	Срок:
--------	-----------------	---------------------------	-------

Москва,

Ленинградское ш.,  
д. 108

Вид услуги: Техническое обслуживание и текущий ремонт.  
Материалы и оборудование предоставляются Заказчиком: **Да**.

ул. Смольная, д. 57,  
корп. 1

Назначение объекта: Объект коммунального хозяйства.  
Объект, находящийся в собственности города Москвы, не переданный в пользование: Нет.

ул. Фестивальная,  
д. 41, корп. 1

Режимный объект: Нет.

Сбор и утилизация перегоревших ламп: Нет.

12,00 (Условная единица) с 01.01.2023 по 31.12.2023

ул. Фестивальная,  
д. 41, корп. 4

Состав комплекса инженерных коммуникаций: Индивидуальный тепловой пункт.

Требование к обеспечению нормативных условий хранения архивных документов: Нет.

ул. Беломорская,  
д. 18А

Требование к погрузочно-разгрузочным работам: Нет.

Требования к проведению дезинфекции оборудования инженерных коммуникаций: **Нет**.

Ленинградское ш.,  
д. 124 к.1

#### Адресный перечень

Адрес	Наименование СПГЗ	Объем (Единица измерения)	Характеристики
Москва, Ленинградское ш., д. 108			Вид услуги: Техническое обслуживание и текущий ремонт. Материалы и оборудование предоставляются Заказчиком: <b>Да</b> .
ул. Смольная, д. 57, корп. 1			Назначение объекта: Объект коммунального хозяйства. Объект, находящийся в собственности города Москвы, не переданный в пользование: Нет.
ул. Фестивальная, д. 41, корп. 1	Техническое обслуживание и текущий ремонт комплекса инженерных коммуникаций	12,00 (Условная единица)	Режимный объект: Нет. Сбор и утилизация перегоревших ламп: Нет.
ул. Фестивальная, д. 41, корп. 4			Состав комплекса инженерных коммуникаций: Индивидуальный тепловой пункт. Требование к обеспечению нормативных условий хранения архивных документов: Нет.
ул. Беломорская, д. 18А			Требование к погрузочно-разгрузочным работам: Нет. Требование к проведению дезинфекции оборудования инженерных коммуникаций: <b>Нет</b> .
Ленинградское ш., д. 124 к.1			

#### Перечень инженерных коммуникаций, подлежащих техническому обслуживанию

№ п/п	Инженерные коммуникации	Перечень услуг по техническому обслуживанию	Объем услуг	Ед. изм.	Периодичность оказания услуги по техническому обслуживанию	Требования к материалам и оборудованию
1	ИТП №02-02-073 по адресу: Ленинградское ш., д. 108	В соответствии с СТО 70238424.27.01 0.007-2009	1	шт.	ежедневно	Новые материалы и оборудование соответствующие ГОСТ и ТУ
2	ИТП №02-02-071 по адресу: ул. Смольная, д. 57, корп. 1	В соответствии с СТО 70238424.27.01 0.007-2009	1	шт.	ежедневно	Новые материалы и оборудование соответствующие ГОСТ и ТУ
3	ИТП №02-12-1207/195 по адресу: ул. Фестивальная, д. 41, корп. 1	В соответствии с СТО 70238424.27.01 0.007-2009	1	шт.	ежедневно	Новые материалы и оборудование соответствующие ГОСТ и ТУ
4	ИТП №02-12-1207/193 по адресу: ул. Фестивальная, д. 41, корп. 4	В соответствии с СТО 70238424.27.01 0.007-2009	1	шт.	ежедневно	Новые материалы и оборудование соответствующие ГОСТ и ТУ
	ИТП №02-02-026 по	В соответствии				Новые материалы и оборудование

5	адресу: ул. Беломорская, д. 124 ИТП №02-02-064 по	с СТО 70238424.27.01 п 007-2009 В соответствии с СТО 70238424.27.01 0.007-2009	1	шт.	ежедневно	соответствующие ГОСТ и ТУ  Новые материалы и оборудование соответствующие ГОСТ и ТУ
6	адресу: Ленинградское ш., д. 124 к.1	с СТО 70238424.27.01 0.007-2009	1	шт.	ежедневно	соответствующие ГОСТ и ТУ

Комиссией установлено, что в своем техническом предложении Заявителем указаны следующие характеристики:

#### ОБСЛУЖИВАНИЕ ТЕХНИЧЕСКОЕ И ТЕКУЩИЙ РЕМОНТ КОМПЛЕКСА ИНЖЕНЕРНЫХ КОММУНИКАЦИЙ В ЗДАНИЯХ

##### Техническое обслуживание и текущий ремонт комплекса инженерных коммуникаций

Адрес:	Характеристики:	Объем (Единица измерения)	Срок:
г.Москва, ЗАО, район Раменки, ул.Столетова д.8, ул.Столетова д.7 корп.1, ул.Столетова д. 11	<p>Вид услуги: Техническое обслуживание и текущий ремонт.</p> <p>Материалы и оборудование предоставляются Заказчиком: <b>Нет</b>.</p> <p>Назначение объекта: Объект коммунального хозяйства.</p> <p>Объект, находящийся в собственности города Москвы, не переданный в пользование: Нет.</p> <p>Режимный объект: Нет.</p> <p>Состав комплекса инженерных коммуникаций: Индивидуальный тепловой пункт.</p> <p>Требование к обеспечению нормативных условий хранения архивных документов: Нет.</p> <p>Требование к проведению дезинфекции оборудования инженерных коммуникаций: <b>Да</b>.</p>	12,00 (Условная единица)	с 01.01.2023 по 31.12.2023

##### Техническое обслуживание и текущий ремонт комплекса инженерных коммуникаций

Адрес:	Характеристики:	Объем (Единица измерения)	Срок:
г. Москва, ЗАО, район Раменки, ул.Столетова д.8, ул.Столетова д.7 корп.1, ул.Столетова д. 11	<p>Вид услуги: Техническое обслуживание и текущий ремонт.</p> <p>Материалы и оборудование предоставляются Заказчиком: <b>Нет</b>.</p> <p>Назначение объекта: Объект коммунального хозяйства.</p> <p>Объект, находящийся в собственности города Москвы, не переданный в пользование: Нет.</p> <p>Режимный объект: Нет.</p> <p>Состав комплекса инженерных коммуникаций: Индивидуальный тепловой пункт.</p> <p>Требование к обеспечению нормативных условий хранения архивных документов: Нет.</p>	12,00 (Условная единица)	с 01.01.2024 по 31.12.2024

Требование к погрузочно-разгрузочным работам: Да.

Требование к проведению дезинфекции оборудования инженерных коммуникаций: Нет.

#### Адресный перечень

Адрес	Наименование СПГЗ	Объем (Единица измерения)	Характеристики
г.Москва, ЗАО, район Раменки, ул.Столетова д.8, ул.Столетова д.7 корп.1, ул.Столетова д.11	Техническое обслуживание и текущий ремонт комплекса инженерных коммуникаций	12,00 (Условная единица)	<p>Вид услуги: Техническое обслуживание и текущий ремонт. Материалы и оборудование предоставляются Заказчиком: <b>Нет</b>.</p> <p>Назначение объекта: Объект коммунального хозяйства.</p> <p>Объект, находящийся в собственности города Москвы, не переданный в пользование: Нет.</p> <p>Режимный объект: Нет.</p> <p>Состав комплекса инженерных коммуникаций: Индивидуальный тепловой пункт.</p> <p>Требование к обеспечению нормативных условий хранения архивных документов: Нет.</p> <p>Требование к проведению дезинфекции оборудования инженерных коммуникаций: <b>Да</b>.</p>
	Техническое обслуживание и текущий ремонт комплекса инженерных коммуникаций	12,00 (Условная единица)	<p>Вид услуги: Техническое обслуживание и текущий ремонт. Материалы и оборудование предоставляются Заказчиком: Нет.</p> <p>Назначение объекта: Объект коммунального хозяйства.</p> <p>Объект, находящийся в собственности города Москвы, не переданный в пользование: Нет.</p> <p>Режимный объект: Нет.</p> <p>Состав комплекса инженерных коммуникаций: Индивидуальный тепловой пункт.</p> <p>Требование к обеспечению нормативных условий хранения архивных документов: Нет.</p> <p>Требование к погрузочно разгрузочным работам: Да.</p> <p>Требование к проведению дезинфекции оборудования инженерных коммуникаций: Нет.</p>

№ п/п	Инженерные коммуникации	Перечень услуг по техническому обслуживанию	Объем услуг	Ед. изм.	Периодичность оказания услуги по	Требования к материалам и оборудованию
1	ИТП	Техническое обслуживание	3	Усл.	ежедневно	В соответствии с правилами эксплуатации тепловых установок
		согласно техническому заданию				

Таким образом, характеристики предлагаемой Заявителем к оказанию услуги не соответствовали требованиям, установленным в Техническом задании, что Заявителем не отрицается.

При этом, по мнению Заявителя, указание в согласии неверных технических характеристик не является основанием для отклонения заявки, поскольку для выражения согласия на оказание услуг достаточно направить заявку на участие в Закупке, конклюдентно подтверждая намерение заключить договор.

Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Закупки на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Закупку.

Согласно части 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.

Требование о предоставлении технического предложения и (или) согласия в составе заявки предъявлено в **равной мере ко всем участникам закупки**, а равно у Заявителя не имелось оснований для его непредставления.

В соответствии с пунктом 13.3.4 Положения о закупках ГБУ «Жилищник района Левобережный»:

13.4. Участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае:

13.4.4. В случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке.

Учитывая, что заявка Заявителя содержала характеристики, не соответствующие предмету Закупки, Комиссия считает решение комиссии по закупкам об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статья 8 Гражданского Кодекса Российской Федерации (**далее – ГК РФ**)) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

В свою очередь, 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 нарушения Закона 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 (пункт 3 статьи 1 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 фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

Оценивая доводы жалобы о том, что Заказчик включил неправомерные требования к составу заявки, Комиссия отмечает следующее.

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.

Согласно информации в ЕИС датой окончания подачи заявок на участие в Закупке является 06.12.2022.

Таким образом, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации и порядок размещения информации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 06.12.2022.

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 и порядок размещения информации о закупке 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 и порядок размещения информации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем жалоба Заявителя была подана в антимонопольный орган 12.12.2022, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные положения закупочной документации, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации и порядка размещения информации о закупке.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу № А40-178288/20.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ССК» (ОГРН: 1177746463091, ИНН:9718063050) на действия ГБУ «Жилищник района Левобережный» (ОГРН:1157746514364, ИНН:7743103915) при проведении Закупки в части оспаривания отклонения заявки — необоснованной, в части оспаривания положений документации — оставить жалобу без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.12.2022 № НП/63743/22.

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