

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8411/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.07.2023

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ЛПК «Авангард С» (далее — Заявитель) на действия ... (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора поставки лесопиломатериалов и опор деревянных для обеспечения предприятий полигона Московской железной дороги и ДЗО (закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2763173&sso=1&code=-5>, 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, оператора 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.

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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 19.06.2023 №1575/ОАЭ-ЦДЗС/23/1 заявку Заявителя отклонили на основании пунктов 3.6.6.1 и 3.6.7 документации о закупке в связи с наличием недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных в составе заявки, а именно:

В техническом предложении участника по позиции №7 указана «Опора деревянная», имеющая характеристику «поглощение антисептика 24 кг/м3». В адрес производителя, указанного в техническом предложении участника по позиции № 7, был направлен запрос с целью подтверждения характеристик данной продукции. По информации, полученной от производителя, вышеуказанная продукция имеет иные характеристики.

Согласно позиции Заявителя его заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации и не подлежала отклонению.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически ввиду следующего.

Согласно пункту 3.14.5 закупочной документации заявка на участие в аукционе должна состоять из двух частей.

В соответствии с пунктом 3.14.5.1 закупочной документации первая часть аукционной заявки должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями приложения № 1.1 к аукционной документации, оформленное по форме приложения № 1.3 к аукционной документации. При этом не допускается указание в первой части аукционной заявки сведений об участнике аукциона, а также сведений о ценовом предложении

В пункте 3.17.1 закупочной документации указано, что в составе первой части аукционной заявки участник должен представить техническое предложение, подготовленное по форме технического предложения участника, представленной в приложении № 1.3 к аукционной документации.

В соответствии с формой технического предложения участника (приложение № 1.3 к закупочной документации) II часть заполняется участником с учетом требований технического задания и характеристик предлагаемых товаров, работ, услуг.

В приложении № 1.1 к закупочной документации («Технические и функциональные характеристики товара» раздела 2 «Требования к товарам»)

указано, что в техническом предложении участник должен указать информацию о предлагаемых товарах, соответствующих требованию технического задания, по форме Приложения №1.3 к аукционной документации.

Участник должен указать марку, модель, название, наименование производителя (его ИНН), страну происхождения товара, гарантийный срок эксплуатации по каждому наименованию технического задания.

В соответствии с пунктом 3.9.2 закупочной документации заказчик, в целях проявления должной осмотрительности, вправе проводить проверку сведений, представленных участниками аукциона в составе заявки, на достоверность и отсутствие признаков компаний «однодневок», а также признаков недобросовестного поведения участника на рынке.

Пунктом 3.6.6.1. Закупочной документации установлено, что участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случае непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Согласно пункту 3.6.7. Закупочной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе аукционной заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

Требования к поставляемому товару установлены приложением №1.1. к Закупочной документации (далее — Техническое задание).

К позиции №7 Технического задания «Опора деревянная линии электропередачи пропитанная антисептиком с электронным устройством памяти» установлены следующие требования:

«Диаметр верхнего среза опоры должен быть не менее 0,155 м и не более 0,165 м. Минимальный диаметр на расстоянии 1,500 м от нижнего торца должен быть не менее 0,214 м и не более 0,226 м, длина должна быть не менее 10,999 м и не более 11,001 м.

Породой древесины должна являться сосна первого и второго сорта, заготовленная в осенне-зимний период в географических районах российской федерации не южнее 60° северной широты.

Опора должна быть пропитана по технологии «вакуум-давление-вакуум» в соответствии с ГОСТ 20022.6-93. Глубина пропитки должна составлять не менее 99% заболонной части древесины. Пропитка должна производиться трудновываемым водорастворимым антисептиком семейства сса. Глубина пропитки по обнажённой ядровой части древесины должна быть не менее

0,015 м.

**Поглощение антисептика должно быть не менее 12 кг/м<sup>3</sup>.**

Сохранность древесины опоры должна составлять не менее 70 лет эксплуатации. Группа горючести должна быть Г1 по ГОСТ 30244-94, группа воспламеняемости

должна быть В2 по ГОСТ 30402-96, группа токсичности должна быть Т2 по ГОСТ 12.1.044-89, дымообразующая способность должна быть Д2 по ГОСТ 12.1.044-89, класс пожарной опасности должен быть КМ2.

Опора должна быть оснащена электронными устройствами памяти типа flash-dvbb, имеющими следующие технические характеристики устройства памяти: сверхпрессованный корпус из полиамидной смолы PA9t, стандарт информационной безопасности iso/iec 15693-2, -3 и iso/iec 18000-3, класс защиты ip68, объём памяти не менее 2048 bit, рабочую частоту не ниже 13.56мгц, рабочую температуру от -25 до +90 °с, габариты: 0,022 (± 0,0002) м x 0,003 (± 0,0002) м, вес должен быть не менее 1,9 гр и не более 2,3 гр.

Опора должна соответствовать «техническим требованиям по использованию пропитанных деревянных опор», утверждённым Трансэнерго-филиалов ОАО «РЖД» от 31 декабря 2019 г.

В комплект поставки опоры должны входить одна полиэтиленовая крышка, защищающая верхний торец опоры от атмосферных осадков и не менее трёх оцинкованных гвоздя, линейным измерителем состояния одностроечных опор, предназначенным для работы с устройствами памяти, внедрёнными в тело опоры. Гарантийный срок у производителя на опору должен составлять не менее 20 лет».

Заявителем в составе заявки по позиции 7 Технического задания «Опора деревянная линии электропередачи пропитанная антисептиком с электронным устройством памяти» предложен следующий товар:

«Опора деревянная линии электропередачи пропитанная антисептиком с электронным устройством памяти тип М» производства ООО «Первый деревопропиточный завод» (ИНН:4708013050) со следующими характеристиками:

«Минимальный диаметр верхнего среза опоры 0,155 м минимальный диаметр на расстоянии 1,500 м от нижнего торца 0,22 м, длина 11 м. Сосна 1-2 сорта.

Опора пропитана по технологии «вакуум-давление-вакуум» в соответствии с ГОСТ 20022.6-93.

Глубина пропитки 100% заболонной части древесины.

Пропитка производится трудновываемым водорастворимым антисептиком

семейства сса. Глубина пропитки по обнажённой ядровой части древесины 0,015 м.

### **Поглощение антисептика 24 кг/м<sup>3</sup>.**

Сохранность древесины опоры 70 лет эксплуатации. Группа горючести г1 по ГОСТ 30244-94 , группа воспламеняемости в2 по гост 30402-96, группа токсичности т2 по ГОСТ 12.1.044-89, дымообразующая способность д2 по ГОСТ 12.1.044-89, класс пожарной опасности км2.

Опора оснащена электронными устройствами памяти типа RF-HDT-DVBB, имеющими следующие технические характеристики устройства памяти: сверхпрессованный корпус из полиамидной смолы ра9т, стандарт информационной безопасности iso/iec 15693-2, -3 и iso/iec 18000-3, класс защиты ip68, объём памяти 2048 bit, рабочую частоту 13.56мгц, рабочую температуру от -25 до +90 °с, габариты: 0,022 м x 0,003 м, вес 2,1 гр.

Опора Соответствует «техническим требованиям по использованию пропитанных деревянных опор», утверждённым Трансэнерго - филиалов ОАО «РЖД» от 31 декабря

2019 г.

В комплект поставки одной опоры входит одна полиэтиленовая крышка, защищающая верхний торец опоры от атмосферных осадков и три оцинкованных гвоздя, линейный измеритель состояния одностроечных опор, предназначенный для работы с устройствами памяти, внедрёнными в тело опоры».

Комиссией установлено, что при рассмотрении заявки Заявителя, Заказчиком был направлен запрос производителю ООО «Первый деревопропиточный завод» (ИНН:4708013050) от 14.06.2023 №ИСХ-2888/МОСКДМС, с целью установления достоверности заявленных требований.

Согласно представленному ответу производителя ООО «Первый деревопропиточный завод» (ИНН:4708013050) от 15.06.2023 №2-22, техническими требованиями по использованию деревянных пропитанных опор ОАО «РЖД», СТО ПАО «Россети» и другими регламентирующими документами установлено требование по поглощению антисептика в кг. сухого вещества на м<sup>3</sup> объема древесины не менее 12 кг/м<sup>3</sup>. Фактическое поглощение может быть больше, и даже достигать значения 14-14,5 кг/м<sup>3</sup>, это зависит от соотношения количества заболони и ядровой части древесины.

**Поглощение антисептика в количестве 24 кг/м<sup>3</sup> не представляется возможным для реализованного изделия.**

Также в своем письме от 26.06.2023 № 2-24 ООО «Первый деревопропиточный завод» указало, что с учетом технологии производства пропитанных

деревянных опор для линии электропередач, применяемой на предприятии, невозможно обеспечить поглощение антисептика 24 кг/м<sup>3</sup>.

Комиссия отмечает, что под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Учитывая вышеизложенная, Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика имелись основания для установления наличия недостоверных сведений в заявке Заявителя, так как несоответствие заявленных требований подтверждается письмами производителя поставляемого товара.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя в соответствии с требованиями пункта 3.6.7. Закупочной документации подлежала отклонению.

На основании изложенного Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 4 заявки, при этом, остальные участники по позиции №7 Технического задания «Опора деревянная линии электропередачи пропитанная антисептиком с электронным устройством памяти» предложили к поставке товар производства ООО «Первый деревопропиточный завод» (ИНН: 4708013050), однако указали, что глубина пропитки составляет 12 кг/м<sup>3</sup>.

Комиссия также отмечает, что 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 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 нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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, Комиссия признает жалобу Заявителя в части оспаривания отклонения своей заявки необоснованной.

Также в своей жалобе Заявитель выражает несогласие с положениями закупочной документации.

Заявитель в своей жалобе указывает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки направо участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Способ же изложения требований, по мнению Заявителя, допущенный Заказчиком, в том числе разночтения в ТУ и требованиях, установленных



техническим заданием, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником Аукциона ошибок при заполнении заявки.

Относительно указанного довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

Комиссией установлено, извещение о проведении Закупки размещено Заказчиком на сайте оператора торговой площадки ООО «РТС-тендер» 31.05.2023.

Дата начала срока подачи заявок — 31.05.2023.

Дата и время окончания подачи заявок — 14.06.2023.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в закупке подал жалобу на действия Заказчика 21.06.2023.

Таким образом, оспаривание Заявителем положений документации, по его мнению, ограничивающих конкуренцию, подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно — до 14.06.2023.

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 отмечает, 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.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

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

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.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Закупочной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

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).

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,  
Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ЛПК «Авангард С» на действия ... при проведении Закупки необоснованной в части отклонения заявки, в части оспаривания положений закупочной документации — жалобу оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.06.2023 № НП/25757/23, от 30.06.2023 № НП/ 27271/23.

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