

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-8142/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**26.06.2023 г. Москва**

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «ТД РЖД», ОАО «РЖД», АО «Комита»,

в отсутствие представителей АО Фирма «Фрикон», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 19.06.2023 № НП/24972/23,

рассмотрев жалобу АО Фирма «Фрикон» (далее - Заявитель) на действия АО «ТД РЖД» от имени АО «НИИАС» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № ТД-887/23 на право заключения договоров на выполнение проектно-изыскательских работ (реестровый № 32312402508) (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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:

<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, как от стороны по настоящему делу, которому направлялось

уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление, не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанной лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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 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.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявки Заявителя неправомерно отклонены от дальнейшего участия в процедуре, поскольку представленные в составе заявок независимые гарантии полностью соответствовали требованиям документации.

Также Заявитель указывает, что банковская гарантия представлена в соответствии с требованиями части 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 «О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в

электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

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 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.

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.

Комиссией установлено, что 19.05.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Комиссия установила, что Заявителем подана заявка № 2.

Согласно протоколу от 08.06.2023 № ТД-887/23/1 заявка Заявителя была отклонена по обоим лотам по аналогичным основаниям, а именно: на основании пунктов 3.16.15 части 3. «Порядок проведения конкурса» документации открытого конкурса, в связи с несоответствием независимой гарантии, представленной участником в качестве обеспечения заявки, требованиям к банковской гарантии, изложенным в документации о закупке, а именно:

Требования части 3. «Порядок проведения конкурса» документации открытого конкурса	Независимая гарантия, представленная участником в качестве обеспечения заявки
<p>абз. 2 подпункта 6 пункта 3.16.11.</p> <p><b>В банковской гарантии должны быть указаны:</b></p> <p>основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской гарантией, а именно:</p> <p>- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;</p>	Отсутствует
<p>абз. 1 подпункта 8 пункта 3.16.11.</p> <p><b>В банковской гарантии должны быть указаны:</b></p> <p>обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно:</p> <p>- изменение или отзыв принципалом поданной заявки на участие в конкурсе, если такой отзыв (изменение) проведены после окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе;</p>	Отсутствует
<p>абз. 6 подпункта 8 пункта 3.16.11.</p> <p><b>В банковской гарантии должны быть указаны:</b></p> <p>обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно:</p> <p>- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных);</p>	Отсутствует
<p>Пункт 3.16.12</p> <p>Банковская гарантия должна быть безусловной и безотзывной (гарантия не может быть отозвана или изменена гарантом в одностороннем порядке).</p>	<p>Пункт 17.1.</p> <p>Независимая Гарантия может быть изменена Гарантом в следующем порядке:</p> <p>- изменения, связанные с увеличением суммы и (или) срока действия независимой Гарантии, исправлением ошибок в части несоответствия условиям, указанным в извещении об осуществлении закупки и /или документации о закупке, а также иные изменения, не ухудшающие положение Бенефициара, вступают в силу в дату выпуска Гарантом изменений в независимую Гарантию без согласия Бенефициара;</p>
<p>подпункт 1 пункта 3.16.13:</p> <p>Банковская гарантия также должна содержать:</p> <p>1) обязанность гаранта по рассмотрению требования бенефициара и <b>осуществления</b></p>	<p>Пункт 10:</p> <p>10. Гарант обязан уплатить бенефициару всю денежную сумму по настоящей независимой гарантии <b>не позднее 10 рабочих дней</b> со дня,</p>

<p><b>платежа в пользу бенефициара</b> в течение 5 (пяти) рабочих (банковских) дней со дня, следующего за днем получения требования бенефициара (заказчика) со всеми приложенными к нему документами;</p>	<p>следующего за днем получения гарантом требования бенефициара, соответствующего условиям настоящей независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования.</p>
<p>подпункт 9 пункта 3.16.13:</p> <p>Банковская гарантия также должна содержать:</p> <p>9) условие, согласно которому требование бенефициара об уплате указанной в гарантии суммы, реквизиты счета, указанные бенефициаром в требовании платежа по гарантии, могут быть представлены гаранту в письменной форме по адресу места нахождения гаранта либо в форме электронного сообщения с использованием одной из телекоммуникационных систем SWIFT (СВИФТ) или СПФС, содержащего полный текст требования бенефициара, через обслуживающий банк бенефициара, подтверждающего полномочия и подлинность подписи лица, подписавшего требование от имени бенефициара, с соблюдением требований к форме, установленных стандартами этих систем;</p>	<p>Пункт 4</p> <p>Бенефициар вправе направить гаранту требование в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени бенефициара.</p>
<p>подпункт 10 пункта 3.16.13:</p> <p>Банковская гарантия также должна содержать:</p> <p>10) срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями документации о закупке;</p> <p>В соответствии с пунктом 3.16.7 срок действия банковской гарантии должен составлять <b>не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок.</b></p>	<p>Срок вступления независимой гарантии в силу - С Даты выдачи Гарантии (с <b>01.06.2023</b>)</p> <p>Срок действия независимой гарантии- <b>до 24.07.2023 г. включительно</b></p>
<p>подпункт 10 пункта 3.16.13:</p> <p>Банковская гарантия также должна содержать:</p> <p>12) указание на то, что гарантом соблюдаются нормативы достаточности капитала банка (Н1) и максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков (Н6) в размерах, предусмотренных действующей Инструкцией Банка России «Об обязательных нормативах и надбавках к нормативам достаточности капитала банков с универсальной лицензией» на последнюю отчетную дату и на дату выдачи гарантии.</p>	<p>Отсутствует</p>

Частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что Заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением случая проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии с частью 12 статьи 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

В своей деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «ТД РЖД», утвержденным решением совета директоров АО «ТД РЖД» (протокол от 02.09.2022 № 9-2022).

На основании пункта 290 Положения о закупках при проведении конкурентной закупки заказчик вправе установить требования к обеспечению заявок. При этом в документации о конкурентной закупке заказчиком могут быть указаны размер обеспечения заявок и иные требования к обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок предусмотрен заказчиком). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником путем внесения денежных средств или банковской гарантией или иным способом, предусмотренным законодательством Российской Федерации и принятым во исполнение его нормативными правовыми актами, за исключением случая проведения закупки участниками которой могут выступать только субъекты МСП, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии с пунктом 186 настоящего Положения. Выбор способа обеспечения заявки на участие в процедуре осуществляется участником из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о конкурентной закупке.

Таким образом, Заказчик в соответствии с требованиями Закона о закупках вправе установить в Закупочной документации требование обеспечения заявок в виде банковской гарантии, в том числе указать размер и условия банковской гарантии в случае, если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен Положением о закупке.

Согласно пункту 5 Извещения и 1.5 части 1 документации размер обеспечения заявки составляет:

По лоту № 1 – 884 278,95 руб. (восемьсот восемьдесят четыре тысячи двести семьдесят восемь рублей 95 копеек);

По лоту № 2 – 892 386,80 руб. (восемьсот девяносто две тысячи триста восемьдесят

шесть рублей 80 копеек).

Способы обеспечения заявки, требования к порядку и сроку предоставления обеспечения заявки установлены в пункте 3.16 документации о закупке.

В соответствии с пунктом 3.16.1 документации обеспечение заявки может быть представлено в форме внесения денежных средств или в форме банковской гарантии или иным способом, предусмотренным действующим законодательством РФ и принятым во исполнение его нормативными правовыми актами. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе осуществляется участником конкурса. Предоставление обеспечения иным способом не допускается.

Обеспечение заявки предоставляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.14.8 документации о закупке до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 3.16.7 документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте [www.cbr.ru](http://www.cbr.ru), или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» <https://company.rzd.ru/> в разделе «Закупки и торги» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее 120 (ста двадцати) дней со дня окончания срока подачи заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям документации о закупке, изложенным в пункте 3.16 документации о закупке. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 документации о закупке.

В силу пункта 3.16.8 документации обеспечение заявки может быть оформлено в виде отдельной банковской гарантии по каждому лоту либо в виде одной банковской гарантии на общую сумму гарантии по всем лотам, на которые участник подает заявки.

В соответствии с пунктом 3.16.9 документации банковская гарантия должна быть оформлена в пользу заказчика.

Согласно пункту 3.16.10 документации обеспечение заявки в виде банковской гарантии оформляется в соответствии с требованиями §6 главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации и настоящей документации о закупке.

В силу пункта 3.16.11 документации в банковской гарантии должны быть указаны:

- 1) дата выдачи;
- 2) принципал;
- 3) бенефициар (заказчик);
- 4) гарант;

5) способ закупки, номер и ее наименование;

6) основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается банковской гарантией, а именно:

- обязательство принципала, в случае если он будет признан победителем (либо участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер), либо единственным участником, допущенным к участию в конкурсе (при условии, что будет принято решение о заключении договора с таким участником) представить заказчику подписанный со своей стороны договор, иные документы, если требование их предоставления предусмотрено условиями документации о закупке в течение 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика;

- обязательство принципала не совершать действий, направленных на отзыв или изменение своей заявки после окончания срока подачи заявок;

7) денежная сумма, подлежащая выплате;

8) обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, а именно:

- изменение или отзыв принципалом поданной заявки на участие в конкурсе, если такой отзыв (изменение) проведены после окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе;

- отказ принципала подписать договор в порядке, установленном документацией о закупке;

- непредставление принципалом договора в срок, установленный документацией о закупке;

- непредставление принципалом обеспечения исполнения договора (в случае если обеспечение исполнения договора предусмотрено документацией о закупке);

- представление принципалом обеспечения исполнения договора не в соответствии с требованиями документации о закупке (в случае если обеспечение исполнения договора предусмотрено документацией о закупке);

- непредставление сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных);

9) полное наименование, адрес места нахождения, ИНН, ОГРН бенефициара, принципала, а в отношении гаранта также номер и дата выдачи лицензии на право осуществления банковских операций и сделок, выданной гаранту Центральным Банком Российской Федерации, адрес для предъявления требований по банковской гарантии.

В соответствии с пунктом 3.16.12 документации банковская гарантия должна быть безусловной и безотзывной (гарантия не может быть отозвана или изменена гарантом в одностороннем порядке).

Согласно пункту 3.16.13 документации банковская гарантия также должна содержать:

- 1) обязанность гаранта по рассмотрению требования бенефициара и осуществления платежа в пользу бенефициара в течение 5 (пяти) рабочих (банковских) дней со дня, следующего за днем получения требования бенефициара (заказчика) со всеми приложенными к нему документами;
- 2) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими бенефициару;
- 3) обязанность гаранта уплатить бенефициару неустойку в размере 0,1% денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки;
- 4) условие, согласно которому допускается передача бенефициаром права требования по банковской гарантии другому лицу при соблюдении условий, предусмотренных статьей 372 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- 5) условие, согласно которому обязательства гаранта перед бенефициаром по банковской гарантии прекращаются только в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- 6) условие, согласно которому гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования только в случае, предусмотренном статьей 376 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- 7) условие, согласно которому ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана банковская гарантия;
- 8) условие, согласно которому банковская гарантия вступает в силу со дня окончания срока подачи заявок;
- 9) условие, согласно которому требование бенефициара об уплате указанной в гарантии суммы, реквизиты счета, указанные бенефициаром в требовании платежа по гарантии, могут быть представлены гаранту в письменной форме по адресу места нахождения гаранта либо в форме электронного сообщения с использованием одной из телекоммуникационных систем SWIFT (СВИФТ) или СПФС, содержащего полный текст требования бенефициара, через обслуживающий банк бенефициара, подтверждающего полномочия и подлинность подписи лица, подписавшего требование от имени бенефициара, с соблюдением требований к форме, установленных стандартами этих систем;
- 10) срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями документации о закупке;
- 11) указание на то, что сведения о принципале в объеме, определенном статьей 4 Федерального закона от 30 декабря 2004г. №218-ФЗ «О кредитных историях» передаются гарантом в бюро кредитных историй;
- 12) указание на то, что гарантом соблюдаются нормативы достаточности капитала

банка (Н1) и максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков (Н6) в размерах, предусмотренных действующей Инструкцией Банка России «Об обязательных нормативах и надбавках к нормативам достаточности капитала банков с универсальной лицензией» на последнюю отчетную дату и на дату выдачи гарантии.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявок по двум лотам были представлены независимые банковские гарантии от 01.06.2023 №№ 1215945, 1215944, выданные ПАО «МТС-Банк».

При этом, представленные независимые гарантии не соответствуют требованиям документации.

Согласно пункту 3.16.15 документации основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе является несоответствие банковской гарантии условиям, изложенным в документации о закупке.

При этом, доводы Заявителя о соответствии представленных независимых гарантий требованиям части 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках и постановления Правительства РФ №1397 оцениваются Комиссией критически, поскольку данные требования установлены для осуществления конкурентных закупок, участником которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В свою очередь, оспариваемая закупка не проводится исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, указанные требования не применимы в оспариваемом случае.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что представленные в составе заявок банковские гарантии не соответствовали требованиям Закупочной документации, Положения о закупках и Закону о закупках, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения таких заявок.

При этом, Заявитель на момент подачи заявки на участие положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и не противоречит нормам действующего законодательства.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

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, 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).

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.

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

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу АО Фирма «Фрикон» (ИНН: **7204010352**; ОГРН: **1027200847948**) на действия АО «ТД РЖД» (ИНН: 7708063900; ОГРН: 1027700066041) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.06.2023 № НП/24972/23.

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