

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18474/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.01.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг технического обслуживания и восстановления работоспособности оборудования электроэнергетической системы дата центра Xelent (реестровый № 32312955288) (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, перенаправленная письмом ФАС России исх. от 26.12.2023 № 28/110646/23.

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.

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 заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям документации.

Также Заявитель в жалобе ссылается на то, что информация о принятом Заказчиком решении о заключении договора с единственным участником на момент размещения протокола преддоговорных переговоров от 12.12.2023 отсутствовала. Таким образом, по мнению Заявителя, в силу пункта 9.20 Тома 2 Части 2 Порядка проведения конкурса (далее - Порядок), договор с единственным участником Заказчиком не заключается и есть основания для проведения повторной закупки.

Кроме того, Заявителем представлены дополнения к жалобе исх. № 1070 от 29.12.2023 (вх. от 29.12.2023 № 87166-ЭП/23), в которых Заявителем заявлены новые доводы в части оспаривания положений Закупочной документации, в которых Заявитель выражает несогласие о включении в часть заявки «Ценовое предложение» формы 5 «Сводная таблица стоимости», прикладываемой к заявке в форме электронного документа (в формате Excel). Также к дополнениям Заявитель прикладывает заключение Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом» от 27.12.2023 № 228/ЦАК о признании жалобы Заявителя в части неправомерного отклонения заявки обоснованной.

Также Заявителем представлены дополнения к жалобе исх. № 03 от 09.01.2024 (вх. от 09.01.2024 № 340-ЭП/24), в которых Заявитель указывает, что сведения о ценовом предложении были заполнены посредством функционала ЭТП и поданы с помощью программно-технических средств ЭТП, что подтверждается представленным Заявителем на ЭТП документом «сводная таблица стоимости услуг». Указанный документ также представлен Заявителем в материалы дела.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил

письменные возражения и материалы.

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.

При проведении Закупки Заказчик руководствуется нормами Закона о закупках и Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) <.....> (далее — Положение о закупке).

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 частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой 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 14.11.2023 Заказчик на сайте электронной площадки АО «ЭТС» (<http://www.etp-ets.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг технического обслуживания и восстановления работоспособности оборудования

электроэнергетической системы дата центра Xelent (реестровый № 32312955288) (далее — конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 36 506 122,70 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 14.11.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 30.11.2023 в 10:00.

Дата подведения итогов: 12.12.2023.

В отношении довода Заявителя о неправомерном отклонении заявки Комиссия отмечает следующее.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 07.12.2023 № 231114/161714/101/2 заявка Заявителя (порядковый номер 3) отклонена на основании подпункта а) пункта 9.7 части 2 тома 1 извещения о проведения закупки (закупочной документации) с учётом подпункта а) пункта 10.8 раздела 1 приложения 1 к приказу от 27.06.2019 №1/624- П «порядок проведения конкурса (без дополнительного этапа «сопоставление дополнительных ценовых предложений»), аукциона, запроса предложений в электронной форме, участниками которых могут быть субъекты малого и среднего предпринимательства в редакции приказа Госкорпорации «Росатом» от 14.10.2022 № 1/1358-П, а именно:

несоответствие второй части заявки по составу, содержанию и оформлению (отсутствует Форма 5. Сводная таблица стоимости услуг (приложение 1 к части 1 тома 1 извещения о проведения закупки (закупочной документации) с учётом требований пп. 3.2.1 подраздела 2.2 Состав заявки на участие в закупке).

Так, подразделом 2.2 Тома 1 Части 1 Закупочной документации установлен следующий состав заявки на участие в закупке:

Заявка на участие в закупке состоит из двух частей и ценового предложения.

Пунктом 3 «Ценовое предложение» части 2.2. «Состав заявки на участие в закупке» Тома 1 Части 1 Закупочной документации установлено требование о наличии в составе заявки:

3. Ценовое предложение:

3.1. Ценовое предложение, поданное с помощью программно-технических средств ЭТП, согласно регламенту ЭТП.

3.1.1. Формы, заполняемые с помощью функционала ЭТП:

1) сводная таблица стоимости (При заполнении сводной таблицы стоимости на ЭТП участнику процедуры закупки необходимо учесть, что предложение о цене единицы товара (работы, услуги) должно быть указано с учётом количества (объёма) продукции, указанного в Томе 2 «Техническая часть» закупочной документации. Отображение данных необходимо произвести согласно позиций Таблицы 1. «Начальная (максимальная) цена единицы продукции», указанных в п.7 Извещения о проведении закупки).

3.2. Ценовое предложение:

3.2. Ценовое предложение, прикладываемое к заявке на участие в закупке, в форме электронного документа:

3.2.1. Формы, прикладываемые к заявке на участие в закупке, в форме электронного документа:

1) сводная таблица стоимости (Цена единицы каждой продукции заполняется в приложении 1 Тома 1 «Общая и коммерческая части» закупочной документации «Форма 5 Сводная таблица стоимости услуг» и прикладывается к заявке на участие в закупке в форме электронного документа (подраздел 4.1, Форма 5)).

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Закупочной документации участнику в составе заявки необходимо представить сводную таблицу стоимости, заполненную с помощью функционала ЭТП (пункт 3.1) и сводную таблицу стоимости по форме 5, которая прикладывается к заявке на участие в закупке в форме электронного документа (пункт 3.2).

Разделом 4.1 Тома 1 Части 1 Закупочной документации установлена Форма 5:

«СВОДНАЯ ТАБЛИЦА СТОИМОСТИ (Форма 5)

1. Сводная таблица стоимости (Заполняется участником закупки на ЭТП с учётом требований пп.3.1.1 подраздела 2.2 СОСТАВ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ)

2. Сводная таблица стоимости (Заполняется участником закупки в форме приложенного документа Форма 5. Сводная таблица стоимости услуг (Приложение 1 к Тому 1 Части 1) в формате Excel с учётом требований пп.3.2.1 подраздела 2.2 СОСТАВ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ)»

Также в составе Закупочной документации размещена «Форма 5. Сводная таблица стоимости услуг» в формате Excel.

На основании подпункта «а» пункта 9.7 Тома 1 Части 2 Закупочной документации по итогам рассмотрения вторых частей заявок, предусмотренного пунктом 9.3.1 настоящего раздела, комиссия на своем заседании в отношении каждой заявки на участие в закупке принимает решение о соответствии заявки на участие в закупке требованиям закупочной документации либо отклонении заявки такого участника. Основаниями для отклонения заявки, в том числе является несоответствие второй части заявки по составу, содержанию и оформлению.

Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя отсутствовала сводная таблица стоимости, заполненная в форме приложенного документа Форма 5. Сводная таблица стоимости услуг (Приложение 1 к Тому 1 Части 1) в формате Excel с учетом требований пп. 3.2.1 подраздела 2.2 Состав заявки на участие в закупке)».

При этом на заседании Комиссии Заявитель не отрицал отсутствие в составе

заявки сводной таблицы стоимости услуг по форме 5 в формате Excel, пояснив, что указанный документ не прикрепился по причине сбоя в работе ЭТП. Также Заявитель в дополнениях к жалобе указал, что в составе заявки им была представлена сводная таблица стоимости услуг, заполненная посредством функционала ЭТП в формате «.pdf».

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в Закупочной документации, а именно в пункте 3.2 Тома 1 Части 1 Раздела 2.2. «Состав заявки на участие в закупке» Закупочной документации прямо указано о необходимости представления в составе заявки сводной таблицы стоимости, заполненной в форме приложенного документа в формате Excel с учетом требований пп. 3.2.1 подраздела 2.2 Состав заявки на участие в закупке (Форма 5).

Как пояснил Заказчик, при отсутствии требуемой «Формы 5. Сводная таблица стоимости услуг» в формате Excel не представляется возможным рассмотреть и оценить вторые части заявок на участие в закупке, в том числе в части не превышения начальных (максимальных) цен единицы продукции, указанной в таблице 1 «Начальная (максимальная) цена единицы продукции» п. 7 Извещения о проведении закупки Тома 1 «Общая и коммерческая части» закупочной документации, а также сопоставление ценовых предложений участников закупки. Допуск участника без сведений о единичных расценках невозможен, так как не позволяет проверить не превышение стоимости и в дальнейшем корректно заключить договор с отражением стоимости каждой позиции.

Также Заказчик отметил, что в представленной в составе заявки сводной стоимости услуг, сформированной посредством функционала ЭТП отсутствует детализация единичных расценок, предусмотренная формой 5. Сводная таблица стоимости услуг в формате Excel, размещенной в составе Закупочной документации.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

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

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 ГК РФ Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, в том числе в части требований о порядке представления конкретных значений показателей, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

В силу 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. 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.

При этом, как было установлено Комиссией Управления, Заявителем не были соблюдены требования к заявке, установленные Закупочной документацией, в связи с чем у Заказчика имелись правовые основания для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в Закупке.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Представленное Заявителем в материалы дела заключение Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом» от 27.12.2023 № 228/ЦАК не может быть принято во внимание Комиссией в рамках рассмотрения настоящей жалобы, поскольку в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия не наделена полномочиями по оценке правомерности действий Комиссии Центрального арбитражного комитета Госкорпорации «Росатом».

В связи с чем Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя в указанной части необоснованной.

В отношении довода жалобы об отсутствии на момент размещения протокола преддоговорных переговоров от 12.12.2023 информации о принятом Заказчиком решении о заключении договора с единственным участником Комиссия отмечает следующее.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки от 08.12.2023 (размещен в ЕИС 11.12.2023) в связи с тем, что по результатам рассмотрения заявок только одна из поданных заявок была признана соответствующей условиям процедуры закупки, в соответствии с подпунктом б) пункта 1.2 статьи 6.4 главы 6 ЕОСЗ конкурс в электронной форме (МСП) признан несостоявшимся.

По мнению Заявителя, согласно требованиям пункта 9.20 Порядка договор с единственным допущенным участником не должен быть заключен.

Вместе с тем Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 9.13 Порядка по результатам рассмотрения вторых частей заявок и (для конкурса, запроса предложений) оценки заявок на участие в закупке (этап 1 в соответствии с пунктом 9.3.1 настоящего раздела) составляется протокол заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок на закупку и (для конкурса, запроса предложений) оценки заявок на участие в закупке.

Незамедлительно после размещения данного протокола ЭТП направляет каждому участнику закупки уведомление о результатах рассмотрения второй части и (для конкурса, запроса предложений) оценки его заявки.

В силу пункта 9.17 Порядка по итогам закупки составляется протокол заседания комиссии по подведению итогов закупки (итоговый протокол). Незамедлительно после размещения данного протокола ЭТП направляет каждому участнику закупки уведомление об итогах закупки.

В соответствии с пунктом 9.19 Порядка в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в закупке была подана только одна заявка на участие в закупке и данная заявка и подавший ее участник закупки отвечают всем требованиям и условиям, предусмотренным документацией, либо принято решение о соответствии требованиям документации только одной заявки и закупка признана несостоявшейся, заказчик вправе принять решение о заключении договора с таким единственным участником закупки в срок не позднее дня, предшествующего размещению протокола, указанного в пункте 9.17 Порядка, на официальных сайтах и ЭТП в порядке, указанном в настоящем пункте, по цене, в объеме и на условиях, указанных таким единственным участником в его заявке, или на лучших для заказчика условиях, достигнутых по результатам преддоговорных переговоров.

Функции закупочной комиссии определены приложением № 4 к ЕОСЗ «Положение о закупочной комиссии по закупкам товаров, работ, услуг за счет собственных средств и экспертном совете (привлекаемых экспертах)».

Основными функциями закупочной комиссии являются:

- согласование документации о закупке (при направлении заказчиком, организатором закупки);
- определение состава экспертов, экспертного совета (при необходимости) с оформлением соответствующего протокола, если состав экспертов (экспертного совета) не был определен иными документами заказчика, организатора закупки;
- проведение вскрытия конвертов с заявками (при проведении закупок не в электронной форме) и участие в заседании закупочной комиссии при открытии оператором электронной торговой площадки доступа к заявкам, поданным в форме электронных документов (если такое заседание проводится);
- рассмотрение заявок и проведение экспертизы, в том числе с привлечением экспертов;
- принятие решений о направлении запросов участникам в случаях, установленных Стандартом;
- допуск участника или отказ в допуске к участию в закупке (отклонение участника);
- фиксирование факта о признании процедуры закупки несостоявшейся;
- принятие решения о проведении переторжки в рамках проводимой процедуры закупки;
- проведение оценки и сопоставления заявок (с привлечением экспертов, при

необходимости), в том числе с учетом результатов проведенной переторжки;

- определение победителя закупки в соответствии с условиями извещения о проведении закупки и документации о закупке;

- рассмотрение заключений органов по рассмотрению жалоб и реализация решений, указанных в резолютивной части, в целях устранения выявленных нарушений либо обжалование заключений в вышестоящих контролирующих органах;

- рассмотрение заключений Главного контролера Корпорации и реализация указанных в заключениях решений, относящихся к компетенции закупочной комиссии.

Как пояснил Заказчик, принятие решения о заключении договора с единственным допущенным участником не относится к компетенции Закупочной комиссии Заказчика.

Таким образом, в протоколе не отражается информация о принятом решении о заключении договора.

Кроме того, Комиссия отвечает, что в Положении о закупке и в Закупочной документации у Заказчика отсутствует обязанность размещать решение о заключении договора в открытом доступе.

Таким образом, решение о заключении договора с единственным допущенным участником закупки принимается Заказчиком, а не закупочной комиссией. При этом Порядком не установлено требований о необходимости размещения подобного решения Заказчика на официальном сайте и ЭТП, равно как и об отражении сведений о таком решении в протоколе рассмотрения вторых частей заявок и в протоколе подведения итогов закупки.

Комиссия также отмечает, что в силу пункта 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, Заявителем к жалобе не приложены доказательства, каким образом отсутствие в протоколах информации о принятом Заказчиком решении о заключении договора с единственным участником нарушает его права, учитывая, что заявка Заявителя отклонена на этапе рассмотрения вторых частей заявок.

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

Вместе с тем 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

действия 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.

Доводы Заявителя, изложенные в дополнениях к жалобе исх. № 1070 от 29.12.2023 (вх. от 29.12.2023 № 87166-ЭП/23) относительно оспаривания установленного в Закупочной документации требования о включении в часть заявки «Ценовое предложение» формы 5 «Сводная таблица стоимости», прикладываемой к заявке в форме электронного документа (в формате Excel) не принимаются и не подлежат оценке Комиссией, поскольку согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

При этом Комиссия отмечает, что оспариваемые положения документации подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 30.11.2023 в 10:00.

При этом дополнения к жалобе Заявитель направил 29.12.2023, то есть, за пределами срока, установленного на подачу заявок.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

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.

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.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 ME/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.

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, 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 оставляет дополнения к жалобе без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия <.....>) при проведении Закупки необоснованной, дополнения к жалобе - оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.12.2023 № НП/55437/23.

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