

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14404/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.11.2023

г.

Москва

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

Председательствующего:

".....",

членов Комиссии:

".....",

".....",

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей "....." ("....." по доверенности от 29.03.2022 № 5-4/22), "....." ("....." по доверенности от 31.07.2023 № 0084/2023),

рассмотрев жалобу "....." (далее также — Заявитель) на действия "....." (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, в электронной форме № 12/ОКЭ-ТТК-С/2023/КЦ на право заключения договора на оказание услуг по организации рассылки сообщений для нужд ООО «ТТК-Связь» (реестровый № 32312818386, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов. 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 нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации. Так, Заявитель указывает на следующие нарушения в действиях Заказчика: 1. Заявитель указывает на необходимость установления требований к участнику Закупки о наличии лицензии на услуги подвижной радиотелефонной связи. 2. Также Заявитель указывает, что Заказчиком необоснованно в состав одного лота объединены услуги, которые относятся к разным товарным рынкам, технологически и функционально не связаны между собой и в отношении которых законодательством установлено различное регулирование, а также предъявляются самостоятельные требования. 3. Кроме того, Заявитель оспаривает выбор способа проведения закупки, а именно, что конкурс в электронной форме проводится среди участников, которые могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. 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 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. Комиссией установлено, что при проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ТТКСвязь», утвержденным решением единственного участника ООО «ТТК-Связь» № 14/2022 от 27.09.2022 (далее также — Положение). Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки. Как следует из материалов дела, 13.10.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (адрес в сети «Интернет» - <https://www.rfstender.ru/>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - <http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 73 800 000,00 рублей. Дата начала срока подачи заявок: 02.10.2023. Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 23.10.2023 10:00. Рассмотрев довод жалобы Заявителя относительно необходимости установления в документации требований к участнику Закупки о наличии лицензии на услуги подвижной радиотелефонной связи, Комиссией установлено следующее. В соответствии с условиями Закупочной документации предметом закупки является оказание услуг по организации рассылки сообщений для нужд ООО «ТТКСвязь». Согласно пункту 2.1 Проекта договора по настоящему Договору Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги по организации рассылки сообщений для нужд Заказчика (далее – Услуги), а Заказчик обязуется оплачивать Услуги на условиях, предусмотренных Договором. В соответствии с пунктом 2.2. Проекта договора Исполнитель оказывает Услуги в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Договору), которые являются неотъемлемой частью Договора. Пунктом 2.3 Проекта договора установлен состав услуг: Оказание услуг по организации отправки

исходящих SMS-Сообщений, Сообщений Viber, E-mail-Сообщений, VK/OK Сообщений, Flash Call, WhatsApp Business сообщений с Индивидуальной подписью отправителя, а именно: комплекс необходимых технических и организационных мероприятий, обеспечивающих рассылку Сообщений, в том числе по сети подвижной радиотелефонной связи (то есть массовую отправку одинаковых Сообщений Абонентам с целью распространения какой-либо информации); обеспечить доступ Заказчика в Систему через Личный кабинет Исполнителя в течение 10 (десяти) календарных дней с момента подписания Сторонами Договора; техническая поддержка осуществляется круглосуточно 24 часа в сутки 7 дней в неделю. Исполнителем должен быть предоставлен телефон и адрес электронной почты службы технической поддержки; комплекс необходимых технических и организационных мероприятий, обеспечивающих передачу Абонентам индивидуальных Сообщений по сети подвижной радиотелефонной связи, содержащих цифровые, буквенные или буквенно-цифровые сочетания (например, коды, пароли), а также иных адресных Сообщений, содержащих различную информацию. При этом в отношениях с Операторами и/или третьими лицами, действующими от имени и за счет Оператора или от своего имени и за счет Оператора при заключении договора на оказание услуг связи, Исполнитель выступает в роли заказчика рассылки. В соответствии с пунктом 6 Технического задания Заказчик обязуется: 6.1 Самостоятельно определять содержание Сообщений, формировать их текст и определять список Абонентов и абонентских номеров для отправки Сообщений; 6.2. Сообщать в течение 1 (одного) рабочего дня Исполнителю абонентские номера Абонентов, выразивших отказ от получения Сообщений от Заказчика, для включения Исполнителем данных номеров в Стоп-лист Абонентов. В соответствии с пунктом 7 Технического задания Исполнитель обязуется: 7.1. Вести и регулярно обновлять Стоп-лист Абонентов в соответствии с обращениями Абонентов в Службу поддержки Оператора или к Заказчику с выражением отказа от получения информации от Заказчика; 7.2. Не отправлять Сообщения на абонентские номера, включенные в Стоп-лист Абонентов. Исходя из вышеуказанных положений Технического задания и Проекта договора, Заказчиком в пункте 1.8 Информационной карты Закупки установлено требование о том, что участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной предметом закупки, а именно на оказание телематических услуг связи и на оказание услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации. В подтверждение наличия разрешительных документов участник предоставляет действующие на момент подачи заявки лицензии: на оказание телематических услуг связи и на оказание услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации. Заявитель в жалобе указывает, что в соответствии со ст. 44.1 Федерального закона «О связи» от 07.07.2003 № 126-ФЗ (далее — Закон о связи) рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом закупки являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи. В связи с тем, что по условиям закупочной документации рассылка осуществляется не от имени Исполнителя, а от имени Заказчика, то Заказчик по смыслу части 2 статьи 44.1 Закона о связи является инициатором рассылки и должен иметь договор с оператором подвижной радиотелефонной связи, то есть с лицом, которое обладает лицензией на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи. Заявитель указывает, что отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности, урегулированы Федеральным законом от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон № 99-ФЗ). Заявитель ссылается на пункт 2 статьи 3 Закона N 99-ФЗ, согласно которому лицензия - специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается записью в реестре лицензий. Также Заявитель в жалобе ссылается на письмо Роскомнадзора РФ от 14.03.2023 № 07-19990, в котором указано, что наличие лицензии на оказание услуги по смс-

рассылки обязательно. Таким образом, по мнению Заявителя, услуга по организации отправки «SMSСообщений» может быть оказана исключительно операторами мобильной связи, имеющими лицензию на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи, но в нарушение предъявляемых законодательством требований, Заказчик не предъявляет к участникам Закупки требование о наличии лицензии на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи и устанавливает ограничения участия только для субъектов малого и среднего предпринимательства. Вместе с тем на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что из содержания предмета закупки, Исполнитель обязан организовать отправку исходящих SMSСообщений, Сообщений Viber, E-mail-Сообщений, VK/OK Сообщений, Flash Call, WhatsApp Business сообщений с Индивидуальной подписью отправителя. Согласно разъяснениям Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, содержащиеся в письме от 05.06.2023 № 06-46489, под рассылкой SMS-сообщений по сети подвижной радиотелефонной связи в соответствии с п. 22.1. Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений по сети подвижной радиотелефонной связи. Как указывает Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций данная услуга (по рассылке SMS-сообщений) является информационной и не требует получение лицензии на оказание подвижной радиотелефонной связи. Услугу связи в данном случае оказывают операторы связи, обеспечивающие прием, обработку, хранение, передачу и доставку указанной информации (операторы подвижной радиотелефонной связи). Таким образом, для оказания услуги по организации отправки исходящих SMSСообщений, Сообщений Viber, E-mail-Сообщений, VK/OK Сообщений, Flash Call, WhatsApp Business сообщений с Индивидуальной подписью отправителя достаточно и необходимо наличие у Исполнителя комплекса специализированного оборудования и программного обеспечения для возможности доставки и подтверждения доставки SMSСообщений, Сообщений Viber, E-mail-Сообщений, VK/OK Сообщений, Flash Call, WhatsApp Business, как через личный кабинет, так и при передаче запроса на отправку сообщений через API-шлюза, которое будет взаимодействовать с оборудованием Заказчика. Заказчик также отметил, что описанное выше взаимодействие оборудования Заказчика и Исполнителя обеспечивает отправку и получение коротких текстовых сообщений от Заказчика к Абонентам через шлюз Исполнителя, который взаимодействует абсолютно с любым оператором подвижной связи на территории Российской Федерации. Для передачи SMS-сообщений с помощью специализированного программного обеспечения Исполнителя, имеющего подключение по протоколу HTTPS/SMPP к сети подвижной радиотелефонной связи Оператора, на номера абонентов всех GSM/UMTS/LTEсетей, Заказчик должен подключиться к API-интерфейсу Исполнителя по соответствующему протоколу и отправить запрос на отправку SMS-сообщения с указанием номера получателя и текста сообщения. После получения запроса от Заказчика, Исполнитель с помощью своего оборудования передает сформированное Заказчиком SMS-сообщение по протоколу взаимодействия с Оператором связи в сеть подвижной радиотелефонной связи Оператора, с которым у Исполнителя заключен договор. Оператор связи при получении информации в виде SMS-сообщения от Исполнителя по протоколу взаимодействия, также использует техническое оборудование и процессы, включая e-mail/sms шлюз, что означает получением Оператором связи информации в виде SMS-сообщения и его конвертацию в телематические электронные сообщения и передачу по сети электросвязи для последующей отправки абонентам всех сетей подвижной радиотелефонной сети связи (для доставки на номер абонента в соответствующей GSM/UMTS/LTE-сети). Таким образом, Заказчик отметил, что условия оказания описанной в документации услуги Заказчику не требуют оказания услуги подвижной радиотелефонной связи, поскольку Заказчику неважно, кем будет обеспечена автоматизированная рассылка SMSсообщений – Исполнителем, использующим специальное оборудование для доставки текста сообщения до SMS-Центра оператора связи, у которого имеется заключенный договор с соответствующим оператором, или же непосредственно самим оператором связи. Исходя из вышеуказанного Заказчиком не устанавливались к участникам Закупки требования о наличии лицензии на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи. Кроме того, Комиссией установлено, что согласно письму Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и

массовых коммуникаций от 20 сентября 2012 г. № 02/3489-ОГ лицензия на оказание телематических услуг связи необходима, если в процессе оказания услуг оператор предоставляет абонентам и/или пользователям возможность доступа к информационным системам информационнотелекоммуникационных сетей, в том числе к сети Интернет, при этом самостоятельно организует техническую возможность такого доступа. В этом случае оператор самостоятельно осуществляет деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи, то есть оказание услуг связи. В соответствии с п. 4 разд. XVI Приложения 2 к Положению о лицензировании деятельности в области оказания услуг связи, утв. Постановлением Правительства РФ от 30.12.2020 № 2385 (далее - Положение о лицензировании оказания услуг связи), к лицензионным условиям осуществления деятельности в области оказания телематических услуг связи относится, в том числе, обеспечение предоставления абоненту и (или) пользователю: - доступа к сети связи лицензиата; - соединений по сети передачи данных, за исключением соединений для целей передачи голосовой информации; - доступа к услугам передачи данных, оказываемым другими операторами связи, сети передачи данных которых взаимодействуют с сетью связи лицензиата. В соответствии с техническим заданием в требованиях к рассылкам SMSсообщений, в том числе, установлено, что передача информации (текст Сообщения, телефон и др. информация) от Заказчика к Участнику должна происходить через индивидуальный и защищённый web интерфейс с поддержкой протоколов: HTTP / HTTPS, FTP, SMTP (V.3.4.), SMPP с использованием технологии шифрования VPN и SSL. Протокол передачи информации заранее согласовывается с Заказчиком. SMS-Сообщение может быть составлено в трех форматах: Unicode (в том числе и русский язык), 7bit (английский текст и большинство символов) и Binary (двоичные данные без их интерпретации). SMS-Сообщение, количество символов в котором превышает установленный для соответствующего формата стандарт должно разделяться на несколько Сообщений. Таким образом, телематические услуги и услуги по передаче данных связи могут быть применимы к обеспечению автоматизированной рассылки SMS-Сообщений, Сообщений Viber, E-mail-Сообщений, VK/OK Сообщений, Flash Call, WhatsApp Business сообщений с Индивидуальной подписью отправителя, в том числе на мобильные телефоны клиентской базы Заказчика посредством WEB - интерфейса, расположенного на серверах Исполнителя, по протоколам SMPP, API (HTTPs) для отправки телематических электронных сообщений через сеть «Интернет», помимо рассылки по мессенджерам и/или в социальных сетях, на электронную почту. С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика не нарушают требования действующего законодательства. Комиссией также установлено, что на участие в Закупке было подано 2 заявки, что также указывает на отсутствие ограничения конкуренции. В рассматриваемом случае, Заявителем не приведено доказательств, каким образом отсутствие в закупочной документации требования о наличии лицензии на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи нарушает его права и законны интересы. С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки. При этом Комиссия отмечает, что Заявитель заявку на участие в конкурсе не подавал. Действительных доказательств нарушения прав оспариваемыми требованиями, Заявителем не представлено, равно как не представлено доказательств невозможности подать заявку на участие в оспариваемой закупке. Комиссией также признаются необоснованными доводы Заявителя в части выбора Заказчиком способа проведения закупки, по следующим основаниям. Согласно части 5.1. статьи 3 Закона о закупках договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком по результатам закупок, осуществляемых в соответствии с планом закупки (если сведения о таких закупках в обязательном порядке подлежат включению в план закупки согласно принятому в соответствии с частью 2 статьи 4 настоящего Федерального закона порядку формирования этого плана), размещенным в единой информационной системе (если информация о таких закупках подлежит размещению в единой информационной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом), за исключением случаев возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или

техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций Согласно утвержденному и опубликованному Заказчиком плану закупок открытый конкурс проводится по ОКПД2 № 73.11 «Услуги, предоставляемые рекламными агентствами». В соответствии с пунктом 8. постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 для осуществления закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства заказчики утверждают перечень товаров, работ, услуг. По правилам пункта 9 постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 перечень составляется на основании Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) и включает в себя наименования товаров, работ, услуг и соответствующий код (с обязательным указанием разделов, классов и рекомендуемым указанием подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ). В соответствии с пунктом 10 постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 заказчик размещает перечень в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Во исполнение указанных положений действующего законодательства Российской Федерации Заказчиком был разработан, утвержден и размещен 09.02.2022 в единой информационной системе в сфере закупок «Перечень товаров, работ, услуг, закупаемых ООО «ТТК-Связь» у субъектов малого и среднего предпринимательства в объеме, предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352» (далее также - Перечень). Согласно утвержденному Заказчиком Перечню, закупка товаров, работ и услуг по ОКПД2 № 73.11 должна осуществляться Заказчиком среди субъектов малого и среднего предпринимательства. Комиссия также отмечает, что Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить Положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров. Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчика руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации. Комиссия отмечает, что вопрос выбора способа определения поставщика в отсутствие законодательных ограничений относится к исключительной компетенции Заказчика, в целях удовлетворения его потребности в оказании услуг, наиболее удовлетворяющего требованиям Заказчика. Следует также отметить, что в силу 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. То есть, 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. Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации о закупках, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации о закупках, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Заказчиком при выборе способа осуществления закупки, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика. В свою очередь, в рассматриваемом случае Заявитель не приводит в жалобе доводов свидетельствующих о неправомерности выбранного Заказчиком способа Закупки, а также обосновывающих нарушение его прав и законных интересов в данной части, в связи с чем, довод о неправомерности способа Закупки не находит своего подтверждения. Относительно довода жалобы, что Заказчиком необоснованно в состав одного лота объединены услуги, которые относятся к разным товарным рынкам, технологически и функционально не связаны между собой и в отношении которых законодательством установлено различное регулирование, а также предъявляются самостоятельные требования, Комиссия отмечает, что не допускается при формировании предмета закупки

включать в предмет закупки товары (работы, услуги), функционально и технологически не связанные с товарами (работами, услугами), поставка (выполнение, оказание) которых является предметом закупки. При этом в рассматриваемом случае объединение в один лот позволяет удовлетворить потребность Заказчика, поскольку потребность у последнего в настоящем случае в одних и тех же услугах - рассылка исходящих SMS-Сообщений, Сообщений Viber, E-mail-Сообщений, VK/OK Сообщений, Flash Call, WhatsApp Business сообщений с Индивидуальной подписью отправителя. Также по итогам совместной закупки презюмируется большая экономическая эффективность Закупки работ/услуг. В рассматриваемом случае Комиссия приходит к выводу о том, что объединение в один лот оказание услуг по организации рассылки сообщений не противоречит нормам Закона о закупках и Положению. Также Комиссия отмечает, что основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи являются единая сфера применения товаров, их целевое назначение, сходная специфика и методы работы. Согласно судебной практике, в частности, Постановлению Арбитражного суда Московского округа от 16.12.2021 № Ф05-27334/2021 по делу № А40-6937/2021, суды указали, что когда в лоте объединены разные товары, работы или услуги, наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, их целевым назначением, достижением единой цели, а именно следующими критериями: 1. Необходимость в использовании оборудования как единого комплекса, в качестве единой технологической цепочки. 2. Направленность на предотвращение несовместимости и ненадлежащей работы комплекса оборудования. 3. Товары являются однородными по своему потребительскому назначению, что предполагает их аналогичность и взаимозаменяемость; в связи с этим их объединение в один лот допустимо и не влечет ущемления прав и законных интересов участников закупки. 4. Между товарами существует функциональная связь, обусловленная достижением одной цели, максимального результата. В рассматриваемом случае Заявителем не представлено доказательств об отсутствии функциональной связи между услугами, являющимися предметом Закупки. Доказательств ограничения конкуренции и предоставления преимущества конкретному участнику, Заявителем Комиссии также не представлено. 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 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 "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 19.10.2023 № НП/44387/23 и от 30.10.2023 № НП/46197/23.

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