

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22120/2021 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «РЖДМ»,  
ГУП «Московский Метрополитен»;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом  
письмом Московского УФАС России от 10.12.2021 № НП/76008/21,

рассмотрев жалобу ООО «РЖДМ» (далее — Заявитель) на действия ГУП  
«Московский Метрополитен» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в  
электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и  
среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку сверл  
корончатых (реестровый №32110847065, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает требования закупочной  
документации в ходе проведения закупочной процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением 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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

22.11.2021 на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110847065 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку сверл корончатых.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и Ордена Трудового Красного Знамени Метрополитен имени В.И.Ленина» (далее – Положение).

Приложением 1 к техническому заданию установлены краткие технические характеристики требуемого товара.

№	Наименование (вид, тип) товара	Описание	Ед. изм.	Количество
		Геометрия кромок: корончатая		
		Канавки для отвода стружки, шт: не менее 5		
		Расширяющаяся канавка для отвода стружки, мм; не более 25		
		Диаметр, мм: 22		
		Хвостовик: Weldon		
		Длина хвостовика, мм: 19		
1.	Сверло корончатое для сверления рельс 22 мм	Максимальная глубина сверления, мм: не менее 30	Шт	2800
		Длина сверла, мм: 63		
		Длина рабочей части, мм: 30		
		Угол заточки зубьев: - передний от 20 до 25 градусов; - задний от 20 до 25 градусов		

Применение: железнодорожные  
рельсы

Индивидуальная маркировка  
сверла: QR-код в формате Data  
Matrix

Геометрия кромок: корончатая

Канавки для отвода стружки, шт: не  
менее 5

Расширяющаяся канавка для отвода  
стружки, мм; не более 25

Диаметр, мм: 30

Хвостовик: Weldon

Длина хвостовика, мм: 19

2. Сверло корончатое для  
сверления рельс,  
диаметр 30мм

Максимальная глубина сверления,  
мм: не менее 30

Шт 10000

Длина сверла, мм: 63

Длина рабочей части, мм: 30

Угол заточки зубьев: - передний от 20  
до 25 градусов; - задний от 20 до 25  
градусов

Применение: железнодорожные  
рельсы

Индивидуальная маркировка  
сверла: QR-код в формате Data  
Matrix

Геометрия кромок: корончатая

Канавки для отвода стружки, шт: не  
менее 5

Расширяющаяся канавка для отвода  
стружки, мм; не более 25

Диаметр, мм: 34

Хвостовик: Weldon

Длина хвостовика, мм: 19

3. Сверло корончатое для  
сверления рельс 34 мм

Максимальная глубина сверления,  
мм: не менее 30

Шт 5300

Длина сверла, мм: 63

Длина рабочей части, мм: 30

Угол заточки зубьев: - передний от 20 до 25 градусов; - задний от 20 до 25 градусов

Применение: железнодорожные рельсы

Индивидуальная маркировка сверла: QR-код в формате Data Matrix

Геометрия кромок: корончатая

Канавки для отвода стружки, шт: не менее 5

Расширяющаяся канавка для отвода стружки, мм; не более 25

Диаметр, мм: 36

Хвостовик: Weldon

Длина хвостовика, мм: 19

4. Сверло корончатое для сверления рельс 36 мм Шт 3680

Максимальная глубина сверления, мм: не менее 30

Длина сверла, мм: 63

Длина рабочей части, мм: 30

Угол заточки зубьев: - передний от 20 до 25 градусов; - задний от 20 до 25 градусов

Применение: железнодорожные рельсы

Индивидуальная маркировка сверла: QR-код в формате Data Matrix

Итого Шт 21780

Также Заявитель указывает, что в соответствии с Постановлением Правительства № 836 от 29.06.2019 (далее — Постановление № 836), в перечень товаров подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, сверла корончатые, или аналогичные им товары, не включены.

Комиссия отмечает следующее.

Относительно вышеуказанного Постановления № 836 Комиссия обращает внимание, что полное наименование - Постановление Правительства РФ от 29.06.2019 № 836 «О проведении эксперимента по маркировке средствами идентификации отдельных видов молочной продукции на территории Российской Федерации».

В соответствии с пунктом 1 Постановления № 836 провести с 15.07.2019 по 31.12.2020 на территории Российской Федерации эксперимент по маркировке средствами идентификации отдельных видов молочной продукции, выработанных из пастеризованного, ультрапастеризованного, стерилизованного, ультравысокотемпературно-обработанного молока, и (или) пастеризованных, ультрапастеризованных, стерилизованных, ультравысокотемпературно-обработанных молочных продуктов, изготовленных промышленным способом и упакованных в потребительскую тару (далее - отдельные виды молочной продукции, эксперимент).

Таким образом, в рассматриваемом случае ссылки Заявителя на перечень товаров, подлежащих обязательной маркировке в соответствии с вышеуказанным Постановлением № 836, не могут применяться к предмету оспариваемой Закупки.

Комиссия также отмечает, что в Законе о закупках отсутствует обязательное требования о применении каких-либо положений действующего законодательства о маркировке товаров на территории Российской Федерации.

Вместе с тем, отсутствуют ограничения в части установления требования о наличии Qr-кода в формате Data Matrix.

То есть, в рассматриваемом случае установление данного требования является потребностью Заказчика, поскольку наличие Qr-кода в формате Data Matrix включает в себя информацию о производителе, наименовании, артикуле, дополнительной информации о характеристиках поставляемого товара.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Комиссия отмечает, что установленные характеристики товара в рассматриваемом случае предъявлены Заказчиком как требования к поставляемому товару и в равной степени распространялись на всех участников Закупки, ввиду чего любое лицо обладает возможностью закупить и поставить требуемый товар.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, содержится правовая позиция, согласно которой Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора.

Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Дополнительно Комиссия отмечает, что в ответах на поданные запросы разъяснений положений закупочной документации Заказчик подчеркивает, что участник вправе предложить другую характеристику, не противоречащую указанным в техническом задании требованиям.

Комиссия также обращает внимание, что на участие в оспариваемой Закупке подано 4 заявки, что также свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

В свою очередь, Заявитель не представил подтверждающих документов, свидетельствующих об ограничении конкуренции.

Дополнительно Заказчик указал, что закупаемый товар с запрашиваемыми характеристиками производится разными производителями, что также не оспаривалось самим Заявителем.

Между тем, невозможность поставки требуемого товара Заявителем не свидетельствует об ограничении конкуренции.

Само по себе несогласие Заявителя с требованиями закупочной процедуры не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках.

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 жалобы по данному доводу.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РЖДМ» (ОГРН: 1207800123156, ИНН: 7811751219) на действия ГУП «Московский Метрополитен» (ОГРН: 1027700096280, ИНН: 7702038150) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.12.2021 № НП/76008/21.

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