

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18445/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.12.2022 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 <...>

рассмотрев жалобу <...> (далее - Заявитель) на действия <...> (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме № 3936/ЗКТЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки скоростемерных лент (закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2585939&sso=1&code=-5>) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, 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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации, а именно в неправомерном объединении в один лот товаров.

Заявитель отмечает, что Заказчик объединил в один лот незапатентованный товар, который находится в свободном доступе на рынке и производится множеством компаний, и запатентованный товар, закупка которого может быть осуществлена только у патентообладателя и единственного производителя - ООО «ТТГ». Таким образом, участие в закупке зависит от волеизъявления третьих лиц.

По мнению Заявителя, разделение данного лота позволило бы не ограничивать конкуренцию и дать возможность участия в закупке компаний, которые не являются патентообладателями.

Также Заявителем были поданы дополнения к жалобе от 12.12.2022 и 20.12.2022, в которых оспаривается:

1. Нарушение процедуры осуществления закупки, в связи с тем, что данная закупка должна была проводиться среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

2. Проведение закупки и составление документации под конкретного производителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные 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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Как следует из материалов дела, Заказчиком 30.11.2022, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры», на официальном сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» (<https://223.rts-tender.ru>) была размещена информация о проведении Закупки.

Цена договора: 11 442 296,18 руб.

Относительно довода, изложенного в жалобе, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 1.2 Приложения № 1 к извещению предметом закупки является право заключения договора поставки скоростемерных лент (далее – товар).

Сведения о наименовании закупаемых товаров, их количестве (объеме), ценах за единицу товара (при необходимости), начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках товара, требования к их безопасности, качеству, упаковке, отгрузке товара (при поставке товара), к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров, форма, сроки и порядок оплаты указываются в техническом задании, являющемся приложением № 1.1 к извещению.

В Техническом задании указаны сведения о начальной (максимальной) цене каждой единицы продукции, являющейся предметом договора.

НМЦ предмета закупки также включает в себя исключительно поставку продукции, в НМЦ предмета закупки не включена стоимость оплаты иных услуг.

Согласно пунктам 1 и 2 приложения № 1.1 к извещению «Техническое задание»:

1. Наименование закупаемых товаров, их количество (объем), цены за единицу товара и начальная (максимальная) цена договора									
№ п/п	Наименование продукции	Марка, № чертежа	ГОСТ	Ед. изм.	Количество	Начальная (максимальная) цена в руб., без НДС	Начальная (максимальная) цена в руб., с НДС	Максимальная стоимость в руб., без НДС	Максимальная стоимость в руб., с НДС
1	ЛЕНТА СКОРОСТЕМЕРНАЯ	ЛС-3 или эквивалент	ГОСТ 7826-93	ШТ	63 217	141,96	170,35	8 974 285,32	10 769 142,38
2	ЛЕНТА ПЭТ ДЛЯ СКОРОСТЕМЕРОВ С РЕГИСТРИРУЮЩИМ МЕТАЛЛИЗИРОВАННЫМ СЛОЕМ	ЛСМС или эквивалент	ГОСТ 24234-80	ШТ	3 517	159,50	191,40	560 961,50	673 153,80
ИТОГО начальная (максимальная) цена договора (цена лота), руб.								9 535 246,82	11 442 296,18
Обоснование начальной (максимальной) цены договора (цена лота), цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей	Начальная (максимальная) цена договора сформирована методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка), предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», и включает все налоги, стоимость погрузочно-разгрузочных работ, запорных устройств, защитной упаковки, необоротной тары, стоимость передачи товара на складе грузоотправителя или доставки до ближайшей от склада грузоотправителя железнодорожной станции отправления на территории Российской Федерации (при наличии у поставщика (грузоотправителя) железнодорожных путей необщего пользования, непосредственно примыкающих к данной станции) и прочие расходы, связанные с доставкой товара в адрес получателей, за исключением железнодорожного тарифа и стоимости услуг по транспортно-экспедиционному обслуживанию и предоставлению в пользование контейнеров и вагонов при доставке товара железнодорожным транспортом по территории Российской Федерации или согласованной сторонами стоимости расходов по перевозке товара иным видом транспорта по территории Российской Федерации.								
Применяемая при расчете начальной (максимальной) цены ставка НДС	20%								
2. Требования к товарам									
	Нормативные документы, согласно которым установлены требования	В заявке участника должна быть предложена продукция, соответствующая требованиям технического задания, требованиям инструкции № ЦТ-613 от 17 ноября 1998 г. (по позиции №1) (приложение № 5 к извещению), а также требованиям следующих нормативных документов: – ГОСТ 7826-93 «Ленты и диски диаграммные регистрирующих приборов. Общие технические условия» (по позиции №1); – ГОСТ 24234-80 «Пленка полиэтилентерефталатная. Технические условия» (по позиции № 2).							
		Технические и функциональные характеристики товара по позиции № 1: Лента скоростемерная применяется в скоростемерах ЗСЛ-2М, который является показывающим, сигнализирующим, регистрирующим самопишущим измерительным прибором. На скоростемерной бумаге должна быть нанесена надпись наименования диаграммы в соответствии с ТУ завода-изготовителя ленты. Ленты должны быть изготовлены на скоростемерной бумаге по нормативной документации предприятия-изготовителя с нанесением диаграммной сетки и без продольной перфорации, в рулонах без шпуль с внутренним диаметром (26,0±0,5) мм, длина ленты - 20,0±1,0м, ширина ленты – 79,5 ±0,5мм. Норма ширины верхней границы до линии 30 мин или 24 ч должна составлять 2,0 мм. Норма ширины нижней границы до линии							

	<p>Технические и функциональные характеристики товара</p>	<p>О км должна составлять 2,5 мм. Размер рулона диаграммной ленты от торца до торца не должен превышать действительный размер ширины ленты по обрезу более, чем на 0,5 мм. На диаграммной ленте со стороны мелованного слоя могут быть нанесены: диаграммная сетка, цифры отсчета измеряемого параметра, числа отсчета времени и другие необходимые данные, нанесение которых должно быть согласовано с предприятием-изготовителем лент. Цвет печати диаграммных лент должен быть розовым. По согласованию с потребителем лент допускается другой цвет печати. Печать диаграммной сетки, цифр, букв и знаков должна быть стойкой к воздействию температуры от минус 20 до плюс 65С, при относительной влажности воздуха от 30 до 80%. Печать диаграммной сетки, цифр, букв и знаков должна быть четкой, одной плотности и окраски по всему полю, без наплывов краски, сдвигов и разрывов. Неполный оттиск диаграммной сетки, цифр, букв и знаков не допускается. Предельные отклонения размеров диаграммных лент не должны превышать предельных отклонений, указанных в ГОСТ 7826-93. На диаграммных лентах не должно быть разрывов, морщин, пятен, помятых и волнистых участков. Рулоны диаграммной ленты упаковывают в термоусадочную полиэтиленовую пленку по НД, которые заклеивают лентой с липким слоем по НД. Способ оклейки должен обеспечивать сохранность продукции при хранении и транспортировании. В каждый ящик упаковывают рулоны диаграммной ленты одного типоразмера. Масса упаковочного ящика не должна превышать 20кг. На диаграммных лентах, кроме лент без нанесения диаграммной сетки, или на готовые рулоны всех типов лент должны быть нанесены: условное обозначение диаграммы, логотип предприятия-изготовителя, указанные надписи на лентах должны повторяться каждые 300мм. На групповую упаковку (ящики) должен наклеиваться ярлык, на котором указывают следующие данные: наименование продукции, наименование страны-производителя, наименование и юридический адрес предприятия-изготовителя, товарный знак предприятия-изготовителя, размеры рулона, условное обозначение диаграммы, обозначение технических условий, количество квадратных метров в рулоне и ящике, дата изготовления. Допускается нанесение на ярлык других необходимых данных по согласованию с потребителями. Продукция должна соответствовать требованиям инструкции ЦТ-613 от 17.11.1998, а также требованиям ГОСТ 7826-93.</p> <p>Технические и функциональные характеристики товара по позиции № 2:</p> <p>Лента скоростемерная АСМС должна соответствовать требованиям изготовителей растрового регистратора информации типа БР-2 в составе комплекса параметров движения (КПД). Должна изготавливаться в бобинах шириной 80+-1мм, наружным диаметром не более 50мм, внутренним диаметром гильзы 18+-1мм регистрирующим слоем наружу. По согласованию с потребителем допускается изготавливать ленту в бобинах других размеров. Длина ленты - 30 м, лента АСМС должна изготавливаться на основе полиэфирной пленки (ГОСТ 24234-80), на одну сторону которой наносится регистрирующий слой. Регистрирующий слой должен быть равномерным без пропусков, пятен, нарушений металлического покрытия. Не должна иметь складок, морщин, пятен, надрывов, дымчатости, обрез кромок должен быть ровным и чистым, склейки в бобинах не допускаются. Чтение записанной информации не должно быть осложнено бликами от зеркальной поверхности. Показатели качества ленты: толщина ленты - 50,0+-5,0мкм, электрическое поверхностное сопротивление - 1,8 - 4,4 Ом/кв. Бобины ленты АСМС укладывают торцами друг к другу в пачки по три штуки, которые укладывают на торцы в ящики из гофрокартона. Масса брутто ящика не должна превышать 16 кг. Маркировка должна содержать наименование предприятия-изготовителя, наименование и юридический адрес предприятия-изготовителя, товарный знак предприятия-изготовителя (при наличии), наименование ленты АСМС, марку, массу ленты АСМС площадью 1м², номер партии, дату изготовления.</p>
Скоростемерные ленты	Требования к безопасности товара	Требования к безопасности товара не предусмотрены.
	Требования к качеству товара	<p>В заявке участника должна быть предложена продукция, соответствующая требованиям технического задания.</p> <p>Заявленный к поставке товар должен быть новым, не бывшим в употреблении, не восстановленным, не контрафактным, не допускается поставка продукции, изготовленной из материалов, бывших в употреблении.</p> <p>Гарантийный срок на товар устанавливается в соответствии с п. 5.3 договора поставки, являющегося приложением № 1.2 к извещению о проведении запроса котировок.</p>

	При обнаружении несоответствия товара по качеству заказчик, при необходимости, вправе направить образцы товара в независимую аккредитованную экспертную организацию для проведения экспертизы качества товара в соответствии с п. 8.2. договора поставки, являющегося
Требования к упаковке, отгрузке товара	Приложением № 1.2 к извещению о проведении запроса котировок. Согласно форме договора поставки, являющейся приложением № 1.2 к извещению о проведении запроса котировок.
Сведения о возможности предоставить эквивалентные товары, работы, услуг. Параметры эквивалентности	Участником может быть предложена продукция иных марок (эквивалент), полностью соответствующая требованиям, изложенным в настоящем техническом задании. В таком случае участник должен предоставить заполненную Форму описания предлагаемых участником эквивалентов, представленную в приложении № 1.3 к извещению о проведении запроса котировок в составе заявки участника. Порядок заполнения указан в разделе Общие требования и правила заполнения полей таблицы формы описания предлагаемых участником эквивалентов. В случае предложения участником эквивалентной замены Заказчик вправе определять взаимозаменяемость (эквивалентность) товаров, работ, услуг путем сопоставления их функциональных значений, применения, качественных и технических характеристик и другим параметрам исходя из номенклатуры закупаемого товара, чтобы Заказчик был готов заменить их в процессе потребления, в том числе производственного.
Иные требования связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика	В техническом предложении участника должны быть отражены все условия, указанные в техническом задании, в том числе указаны марки (артикулы) производителя, страна происхождения, наименования производителей с указанием ИНН на предлагаемую к поставке продукцию по каждой позиции в соответствии с требованиями, указанными в приложении № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок.

Таким образом, для поставки требуется два товара:

- скоростемерная лента «АС-3» или эквивалент;
- скоростемерная лент «АСМС» или эквивалент.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что скоростемерные ленты представляют собой бумажные либо ПЭТ рулоны, на которые наносятся различные данные о движении поездов, а также информация об устройствах автоматической локомотивной сигнализации и автостопов. В зависимости от типа установленного в локомотиве скоростемера применяют тот или иной вид скоростемерной ленты, которые отличаются размером, разметкой и основой изготовления (бумага либо пленка ПЭТ (термопластичный полимер, полиэтилентерефталат).

Кроме того, что скоростемерные лент объединены в один лот по принципу единого целевого использования, стоит отметить, что для производства обоих типов лент применяются одинаковые станки: полиграфическое оборудование и машины для продольной резки рулонов.

Функционал обоих лент идентичен – использование в комплексе параметров движения локомотива (регистрационном устройстве), в зависимости от типа установленного скоростемера. Комплекс параметров движения – это прибор, который в составе локомотива обеспечивает измерение и индикацию скорости, ускорения, пройденного пути и времени и т.д. В состав комплекса движения могут входить разные регистраторы информации, в которых применяется лента разных видов: на бумажной или полиэтиленовой основе.

Также Заказчик пояснил, что включение параметров лент обусловлено не патентом, а требованиями оборудования, в котором данная лента применяется.

Техническое задание сформировано на основании требований изготовителей оборудования, в котором применяется данная лента в качестве расходного материала. В данном случае требования технического задания установлены на основании параметров производителей регистратора информации типа БР-2 в составе комплекса параметров движения (КПД).

Если загружаемая в прибор лента будет тоньше указанных параметров, то писцы (иглы) прибора не достанут до поверхности ленты, чтобы запись информации была возможной. Ленту же большей толщины писцы будут царапать, и запись информации также не будет возможна.

В силу изложенного, закупка ленты ПЭТ для скоростемеров с регистрирующим металлизированным

слоем обусловлена потребностью Заказчика, при этом закупаемые товары функционально связаны между собой и представлены на рынке несколькими производителями.

Таким образом, Комиссия отмечает, что объединение в один лот указанной продукции обусловлено их функциональной связанностью.

В соответствии с судебной практикой, 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 данном случае, между товарами существует функциональная связь, а равно в действиях Заказчика по объединению их в один лот отсутствует нарушения действующего законодательства.

Также Комиссия установила, что патент RU (11) 180 041(13) U1, правообладателем которого является ООО «ТТГ», является патентом на полезную модель: описывает улучшения при производстве многослойной ленты для записи информации за счет использования определенных сырьевых компонентов.

Таким образом, данный патент устанавливает, за счет каких именно нововведений многослойная лента, используемая для записи информации, может быть улучшена, а не закрепляет права конкретного производителя на изготовление многослойной ленты.

Заказчик пояснил, что им было получено два коммерческих предложения на поставку скоростемерных лент собственных марок от двух заводов производителей – ООО «ТТГ-Принт» (исх. от 09.11.2022 № 232) и ЗАО «Фабрика диаграммных бумаг» (исх. от 07.12.2022 № 1158).

В свою очередь Заявитель отметил, что им был направлен запрос в ЗАО «ФДБ» (исх. от 01.12.2022 № 120) и получен ответ (исх. от 02.12.2022), согласно которому ЗАО «ФДБ» не производит ленту ПЭТ для скоростемеров с регистрирующим металлизированным слоем, марки ЛСМС, по ГОСТ 24234-80.

С целью установления сведений об изготовлении ленты ПЭТ для скоростемеров с регистрирующим металлизированным слоем ЗАО «ФДБ» Комиссией направлен запрос (исх. от 13.12.2022 № НП/63530/22) в адрес ЗАО «ФДБ».

Согласно ответу (вх. от 16.12.2022 № 86091-ЭП/22) на запрос антимонопольного органа ЗАО «ФДБ» пояснил, что является производителем ленты ПЭТ для скоростемеров с регистрирующим металлизированным слоем, с характеристиками, установленными в документации оспариваемой закупки.

Таким образом, у ленты ПЭТ для скоростемеров с регистрирующим металлизированным слоем имеются два производителя, что опровергает доводы жалобы.

В силу изложенного, Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным и делает вывод об отсутствии в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства.

При этом Заявителем не представлено документов и сведений, свидетельствующих о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Кроме того, следует отметить, что принцип равноправия в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

Вместе с тем, Заявителем в своей жалобе не указано в чем именно выразилось нарушение Заказчиком Закона о закупках и Закона о защите конкуренции.

При этом, доводы Заявителя о создании преимущественных условий конкретным участникам при установлении такого требования отклоняются Комиссией, поскольку оспариваемое Заявителем требование не препятствовало в возможности принятия участия в Закупке.

Также Комиссия отмечает, что Заявитель подал заявку на участие в закупке и был отклонен по иным основаниям.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 года, 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.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

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 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, Комиссия приходит к выводу необоснованности доводов жалобы.

Доводы Заявителя, изложенные в дополнениях к жалобе, поданных 12.12.2022 и 20.12.2022 относительно несогласия с проведением закупки не среди субъектов малого и среднего предпринимательства, а также составлением документации под конкретного производителя, не подлежат оценке Комиссией, поскольку частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

При этом Комиссия отмечает, что оспариваемые требования подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 08.12.2022.

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).

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.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации.

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.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя, изложенной в дополнениях к жалобе, в указанной части без рассмотрения в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

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, доводы, изложенные в дополнениях к жалобе, оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 06.12.2022 №ИГ/62069/22, от 14.12.2022 № НП/63575/22.

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