

Решение по делу

**ООО «Парус»**

**ОАО «РЖД»**

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 052/07/3.2-1400/2020**

13 июля 2020 года г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа руководителя Управления от 04.03.2020 № 26/20, в составе:

- <...> – председателя Комиссии, ВрИО заместителя руководителя Управления,
- <...>- члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля торгов,
- <...> - члена Комиссии, главного государственного инспектора отдела контроля торгов,

при участии:

- <...>- представителя ОАО «РЖД» (по доверенности от 23.05.2018),  
в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом

извещенного о рассмотрении жалобы,

рассмотрев 13 июля 2020 года в заседании комиссии путем проведения видеоконференции жалобу общества с ограниченной ответственностью «Парус» на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 185/ОКЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения работ по борьбе с нежелательной древесно-кустарниковой растительностью в охранной зоне ВЛ 110 кВ Горьковской дирекции по энергообеспечению - структурного подразделения Трансэнерго - филиала ОАО «РЖД» (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – <...>),

#### **УСТАНОВИЛА:**

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области из УФАС России по г. Москве 03.07.2020 поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Парус» (далее – заявитель, ООО «Парус») на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – заказчик, ОАО «РЖД») при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 185/ОКЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения работ по борьбе с нежелательной древесно-кустарниковой растительностью в охранной зоне ВЛ 110 кВ Горьковской дирекции по энергообеспечению - структурного подразделения Трансэнерго - филиала ОАО «РЖД» (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – <...>) (далее – конкурс).

При обращении в Управление заявитель сообщил о недобросовестных действиях ОАО «РЖД», выразившихся в неправомерном, по мнению ООО «Парус», определении победителя конкурса.

Как полагает ООО «Парус», сведения, представленные победителем конкурса — ООО «СпецСтройПроект» являются недостоверными ввиду того, что последнее, являясь субъектом малого и среднего предпринимательства, не может располагать численностью сотрудников свыше 250 человек.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «Парус» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) и назначило её рассмотрение на 09.07.2020 (уведомление о поступлении жалобы от 08.07.2020 № ОШ/10272/20).

09.07.2020 рассмотрение жалобы ООО «Парус» отложено до 13.07.2020 (уведомление от 09.07.2020 № ОШ/10359/2020).

В свою очередь, ОАО «РЖД» представило истребованные антимонопольным органом материалы, отражающие обстоятельства проведения рассматриваемого конкурса, а также возражения на жалобу ООО «Парус».

В соответствии с Письмом ФАС России № ИА/27895/20 от 03.04.2020 в период, установленный Указами Президента РФ № 206 от 25.03.2020 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней», № 239 от 02.04.2020 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)», в целях предотвращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб (обращений), в том числе в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции исключительно в дистанционном режиме, без очного участия представителей субъектов контроля и заявителя.

13.07.2020 Нижегородским УФАС России проведена видеоконференция по рассмотрению жалобы ООО «Парус» на действия ОАО «РЖД».

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заявителя и заказчика, исследовав имеющиеся доказательства, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право

на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган. Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

1. лица, подавшие заявки на участие в торгах;
2. иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов,

порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Парус» обладает правом на обжалование действий организатора закупки.

Жалобы на действия организатора закупки в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными антимонопольными органами.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ОАО «РЖД» 26.03.2020 размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – <...>) извещение и документация о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 185/ОКЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения работ по борьбе с нежелательной древесно-кустарниковой растительностью в охранной зоне ВЛ 110 кВ Горьковской дирекции по энергообеспечению - структурного подразделения Трансэнерго - филиала ОАО «РЖД».

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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 является положение о закупке.

ОАО «РЖД» в своей закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее также – Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1. информационная открытость закупки;
2. р а в н о п р а в и е , справедливость, отсутствие

дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3. целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
4. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 16 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ под конкурсом в целях настоящего федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Пунктами 2, 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам такой закупки, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 о закупке.

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.

Критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе описаны заказчиком в Приложении № 1.4 к конкурсной документации.

Так одним из подкритериев критерия «квалификация участника» является «квалификация персонала», который оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в выполнении работ, имеющемся у каждого участника, на максимальное количество персонала, задействованного в выполнении работ из всех имеющихся у участников.

Из заявки ООО «СпецСтройПроект» следует, что обществом представлены сведения о наличии 676 сотрудников, заключивших с обществом договоры гражданско-правового характера в феврале-марте 2020 года.

В соответствии с пунктом 2 части 1.1. статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных товариществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 части 1.1., производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) до ста человек для малых предприятий (среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек);

б) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий, если иное предельное значение среднесписочной численности работников для средних предприятий не установлено в соответствии с пунктом 2.1.



Таким образом, при оценке соответствия хозяйствующего критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства принимается во внимание среднесписочная численность сотрудников за предшествующий календарный год.

ООО «СпецСтройПроект» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 01.08.2016 со среднесписочной численностью работников за предшествующий календарный год (2015) — 12 человек. В то же время договоры с сотрудниками, количество которых оспаривается заявителем, заключены обществом в 2020 году.

Проверка соответствия участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям документации о конкурентной закупке, достоверности сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, является правом, а не обязанностью заказчика.

В силу вышеприведенных обстоятельств Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу об отсутствии оснований для признания жалобы ООО «Парус» обоснованной.

Вместе с тем Комиссия антимонопольного органа обращает внимание на то, что при рассмотрении и оценке заявок заказчику следует исходить из принципа добросовестности участника (часть 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

**решила:**

жалобу общества с ограниченной ответственностью «Парус» на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 185/ОКЭ-ТЭ/20 на право заключения договора выполнения работ по борьбе с нежелательной древесно-кустарниковой растительностью в охранной зоне ВЛ 110 кВ Горьковской дирекции по энергообеспечению - структурного подразделения Трансэнерго - филиала ОАО «РЖД» (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – <...>) признать необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного

органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

