

уведомление о поступлении жалобы и
о приостановлении торгов

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «СК ВАРПЭТ» (вх. № 7684-ЭП/23 от 28.04.2023 г.) на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении торгов в форме открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 684/ОКЭ-ЦДМВ/23 на право заключения договора оказания услуг по транспортировке линейного оборудования МВПС.

Заявитель сообщает следующее.

Условия и требования, указанные в закупочной документации, влекут ограничение количества участников, а именно:

1. Заказчиком в документации о закупке (стр. 47) установлена необходимость предоставления СНИЛС специалистов-работников участника закупки (в «Форме сведений о квалифицированном персонале участника»). Данное требование Заявитель считает избыточным.

Заказчики не вправе обременять участников закупки дополнительными, излишними и необоснованными требованиями, которые не установлены Федеральным Законом № 223-ФЗ (далее - Законом о закупках).

Законом о закупках не предусмотрено предоставление данных СНИЛС при проведении закупки. Нормы указанного закона гласят, что предоставление документов участником закупки необходимо в целях подтверждения способности такого участника выполнить условия договора (к примеру, наличие квалифицированного персонала).

В указанной «Форме сведений о квалифицированном персонале участника» и так содержатся графы, в которые надлежит вписать паспортные данные, ФИО, ИНН специалистов, что позволяет установить их личности, однако предоставление еще и СНИЛС уже не является необходимым для доказательства наличия персонала (в ситуации, когда уже были предоставлены паспортные данные и ИНН).

Это нарушает принципы равноправия, справедливости, создает дискриминацию и необоснованных ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки, так как указанные данные никак не доказывают наличие у участника производственных возможностей исполнять договор, их предоставление не обусловлено производственной необходимостью.

Таким образом, действия Заказчика, установившего излишнее требование к документации участников закупки, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. В п. 4.1.7 проекта Договора указано, что «объем оказываемых третьими лицами Услуг в любом случае не может превышать 30 % от общего объема Услуг по настоящему Договору». Данное условие является дискриминационным, не предусмотрено законодательством.

Тем не менее, Часть 5 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ не содержит ограничений для выполнения работ с привлечением других лиц (субподрядчиков) (Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 19.11.2013 по делу № А33-4228/2013). Усмотрение сторон при определении условий договора не должно противоречить предписаниям закона или иных правовых актов, приводит к ограничению других прав участников гражданского оборота.

Таким образом, действия Заказчика не соответствуют положениям статьи 3 Закона о закупках, нарушают принцип равноправия и справедливости. Установление ограничения на привлечение победителем закупки субподрядчиков или соисполнителей является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору (Решение ФАС России от 28.04.2020 № 223ФЗ-305/20).

3. В проекте договора, а именно в п. 8.2, 8.3, 8.4 содержатся санкции, ставящие участников в изначально заведомо невыгодное положение, и имеют черты кабальности.

В указанных нормах договора за такие нарушения, как нарушения Исполнителем сроков оказания Услуг, сроков выполнения требования Заказчика, ненадлежащего выполнения Исполнителем условий настоящего Договора (без конкретизации, то есть любого нарушения) установлены штрафы, считающиеся от цены договора. Ставки штрафов - 0,1%, 1%, 10% от цены договора.

Учитывая, что начальная цена договора превышает 20 млн. рублей, соответствующие штрафы ставят любого участника-субъекта малого или среднего предпринимательства в заведомо невыгодное положение. Такие штрафы не могут соответствовать характеру нарушений, по мнению Заявителя они приведут к неосновательному обогащению Заказчика, а также ограничивают возможность участия субъектов малого и среднего предпринимательства в связи с несоразмерно высокими штрафами, привязанными к стоимости контракта, а не конкретным исполненным рейсам в соответствии с приложенными маршрутами. Средняя стоимость рейса по маршруту в соответствии с требованиями технического задания составляет 64 079,63 рублей,

штрафные требования при условии начальной цены контракта 16 000 000,000 рублей без учета НДС предусмотрены от 16 000.00 (0.1%) в соответствии с п. 8.3 (за каждый день просрочки), а также в соответствии с п. 8.2 (10%) - 1 600 000,00 рублей.

4. В п. 11.5 проекта Договора указано, что в случае расторжения настоящего Договора (отказа от исполнения настоящего Договора) по причинам, связанным с ненадлежащим выполнением Исполнителем условий настоящего Договора, несоответствием результатов Услуг требованиям настоящего Договора, Исполнитель не вправе требовать оплаты, а также обязан вернуть полученные по настоящему Договору денежные средства и возместить убытки Заказчика в течение 7 (семи) календарных дней с даты предъявления Заказчиком соответствующего требования.

Иными словами, согласно данному пункту, при расторжении договора, участник обязан будет вернуть даже оплату за те перевозки, которые были осуществлены без нареканий Заказчика. Данное условие ставит любого участника закупки в заведомо невыгодное положение.

В ГК РФ или Законе о закупках не предусмотрено такого условия, по которому даже за оказанные надлежащим образом услуги оплата возвращалась бы при расторжении договора, более того, это нарушает баланс интересов сторон и принцип справедливости.

Более того, это демотивирует участников принимать участие в закупке, ведь ситуация, при которой можно выполнить надлежащим образом 9 заказов, а потом из-за невыполнения 10-го быть обязанным вернуть вознаграждение за предыдущие 9 рейсов, не может отвечать экономическим интересам хозяйствующих субъектов, тем более, субъектов малого и среднего предпринимательства.

Действия Заказчика, описанные в п. 3 и 4 настоящей жалобы, также нарушают принципы равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, сформулированные в ст. 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 4 статьи 1 ГК РФ, никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения, слабая сторона договора вправе заявить о недопустимости применения несправедливых договорных условий на основании статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы

по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного **ОАО «РЖД»** надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок **до 10.05.2023 года** документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области **12.05.2023 года в 11-00 часов** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 1004.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность).

Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган *не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.*

Уведомляем о возможности рассмотрения жалобы путём использования систем видеоконференцсвязи (далее - ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в рассмотрении жалобы Новосибирским УФАС России посредством ВКС следует пройти по ссылке: [<...>](#) и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеокамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении жалобы в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лица, участвующего в рассмотрении жалобы или его представителя, жалоба может быть рассмотрена в отсутствие указанного лица.

При этом лицо или его представители вправе участвовать при рассмотрении жалобы лично. Рассмотрение состоится по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, этаж 10, каб. 1004, регистрация в кабинете 1016, этаж 10.