

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
Москва, 107174

ООО «Новокеми»

Садовая - Черногрязская ул.,
д. 22, стр 1,
Москва, 105062

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-165/18

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Новокеми» на действия
(бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг
отдельными видами юридических лиц»**

15.03.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <.....>, (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: <.....> (доверенность от 31.08.2016 № 77АВ 1900436),
Степанова А. С. (доверенность от 15.03.2018 № б/н), Пророкова О.Ю. (доверенность от 15.03.2018 № б/н);

ООО «НовоКеми»: <.....> (протокол собрания участников ООО «Новокеми» от 29.04.2015 № 11), рассмотрев жалобу ООО «Новокеми» от 06.03.2018 № 21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договора поставки гербицидов (извещение № 31806125751) соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Новокеми» (далее — Заявитель) от б/д б/н

на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договора поставки гербицидов (извещение № 31806125751) (далее — Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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, конкурсной комиссии или Конкурсной 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 Законом о закупках.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или Конкурсной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о

закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - Извещение о проведении Конкурса, Конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 12.02.2018;
 - Начальная (максимальная) цена договора — 197 973 325 рублей;
 - Дата окончания подачи заявок — 12.03.2018;
 - Дата подведения итогов Конкурса — 15.03.2018.

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 том 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком в Документации неправомерно сформированы лоты Конкурса;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлен критерий оценки заявок по подкритерию «опыт поставок»;
 - Заказчиком неправомерно установлены антидемпинговые меры.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- -

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно сформированы лоты на поставку гербицидов в разные федеральные округа и регионы Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно пункту 4 части 9, пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках извещение, документация должны содержать, в том числе сведения о месте, условия и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктом 3 Документации, сведения о наименовании закупаемых товаров, их количестве (объеме), единичных расценках, 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, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, место, условия и сроки поставки товаров, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к Документации.

В соответствии с Техническим заданием (приложение № 2 к Документации) Документации местом поставки, выполнения работ по предмету закупки являются:

- по лоту № 1:

- ПЧ-10 Санкт-Петербург-Московская дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 192236, г. Санкт-Петербург, ул. Фарфоровский пост, д. 44. ст. Колпино, код станции -031600 (Октябрьская ж.д.),
- ПЧ-11 Санкт-Петербург-Балтийская дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 198095, г. Санкт-Петербург, Митрофаньевское шоссе, д. 3 (Октябрьская ж.д.),
- ОПЧ-1 Московская опытная дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 107140, г. Москва, Комсомольская площадь, д. 3/47. ст. Ховрино, код станции - 060001 (Октябрьская ж.д.),
- ПЧ-31 Волховстроевская дистанция пути Октябрьской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 187401, Ленинградская обл., г. Волхов-1, ул. Дзержинского, д. 24-б. ст. Волховстрой-1, код станции - 040008 (Октябрьская ж.д.),
- ГМС Калининградской ДМТО СП Рсжелдорснаб – филиал ОАО «РЖД», 236011, Калининградская обл., г. Калининград, Тихорецкий тупик ,13а, код - 6422, ОКПО - 01 104012 (Калининградская ж.д.),
- ГМС Нижегородской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД»,

Почтовый адрес: 603600, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ГСП - 1030 пл. Кондукторская. Код - 7152, код ОКПО – 01104227 (Горьковская ж.д.),

- ПЧ ИССО Дистанция инженерных сооружений Северной ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 150048, Ярославская область, г. Ярославль, Московский пр-кт, д.58. Код – 5168. Код ОКПО – 69930190 (Северная ж.д.),

- по лоту № 2:

- Батайская дистанция пути Северо-Кавказской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 346880, Ростовская обл., г. Батайск, ул. Привокзальная, 1. Код – 2465, код ОКПО – 01076732 (Северо-Кавказская ж.д.),
- ГМС Московской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 141006, Московская обл., г. Мытищи, Олимпийский пр-т, д. 48, корп.4. Код - 0131, Код ОКПО – 04724692 (Московская ж.д.),
- ГМС Воронежской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 394033, Воронежская область, г. Воронеж, ул. Богдана Хмельницкого, д.60. Код – 6097. Код ОКПО 53145796 (Юго-Восточная ж.д.),
- ГМС Саратовской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 410054, Саратовская область, г. Саратов, ул. Деповская, 54. Код – 5402, Код ОКПО – 43723708 (Приволжская ж.д.),
- ГМС Самарской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 443036, Самарская область, г. Самара, ул. Мостовая, д.15. Код – 9905, код ОКПО – 01103541 (Куйбышевская ж.д.),

- по лоту № 3:

- Кузинская дистанция пути Свердловской ДИ СП ЦДИ - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 620090, Свердловская область, ст.Кузино, ул.Красноармейская, д.16. код ОКПО – 01086742 (Свердловская ж.д.),
- ГМС Челябинской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 454053, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Стрелковая, д.37. Код – 9801, код ОКПО – 01105379 (Южно-Уральская ж.д.),
- ГМС Новосибирской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 630003, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Владимировская, д. 24. Код – 7151, код ОКПО – 84939521 (Западно-Сибирская ж.д.),

- по лоту № 4:

- ГМС Красноярской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 660021, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Семафорная, 469. Код - 3418. Код ОКПО – 57325609 (Красноярская ж.д.),
- ГМС Иркутской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 664030, Иркутская область, г. Иркутск, ул. Блюхера, 7 а/я 126. Код - 4536, код ОКПО – 01105574 (Восточно-Сибирская ж.д.),

- ГМС Читинской ДМТО - СП Росжелдорснаба - филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 672014, Забайкальский край, г. Чита, ул. Юшкова, 63. Код-7174, ОКПО – 81806601 (Забайкальская ж.д.),
- ГМС Хабаровской ДМТО - СП Росжелдорснаба — филиала ОАО «РЖД». Почтовый адрес: 680045, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. 1220 километр. Код – 7151, код ОКПО – 84480471 (Дальневосточная ж.д.).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что в Конкурс включено четыре лота, разделение которых осуществлено Заказчиком по признакам наибольшей территориальной близости железных дорог (по регионам), а также в связи с необходимостью поставки гербицидов по полигонам железнодорожных дорог.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ОАО «РЖД» реализуются полигонные технологии выполнения работ по текущему содержанию железнодорожного пути (в частности обработки полосы отвода гербицидами) представляются в комплексе с соседними дорогами, при которых осуществляется перебазировки работников и путевой техники между полигонами, безопасности производства работ, а также сохранения графика железнодорожного движения, формирование четырех лотов осуществлено с учетом объемов программы, исходя из территориального расположения полигонов железнодорожных работ.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, на основании чего Комиссии ФАС России не представляется возможным установить неправомерность формирования Заказчиком лотов.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы Заказчиком в документации неправомерно установлен критерий оценки заявок по подкритерию «опыт поставок».

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки заявок на участие в закупке.

Пунктом 4 Документации установлены критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок.

Согласно подпункту 2.1 пункта 4.1 Документации, при оценке и сопоставлении заявок, поданных на участие в Конкурсе, заявки участников закупки оцениваются, в том числе, по критерию «Опыт участника» с максимальным количеством баллов — 20 баллов. Оценка и сопоставление заявок, поданных на участие в Конкурсе, по указанному критерию осуществляется путем деления стоимости выполненных каждым участником поставок гербицидов (без учета НДС) на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по соответствующей формуле.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что включение в порядок оценки Документации подкритерия «опыт поставки» обусловлено необходимостью снижения рисков Заказчика по несвоевременной поставке гербицидов с учетом специфики их применения для очистки железнодорожных путей и полосы отвода, а также тем, что гербициды относятся к особо опасным товарам.

С учетом изложенного Комиссии ФАС России не представляется возможным сделать вывод об обоснованности довода.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 2.2 Документации участник должен иметь опыт по фактически поставленным гербицидам, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в приложении № 2 к конкурсной документации. При этом учитывается стоимость всех поставленных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров (по выбору участника закупки) по поставке гербицидов.

В подтверждение опыта поставки товаров участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к конкурсной документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 конкурсной документации;
- копии накладных о поставке гербицидов;
- копии договоров на поставку гербицидов (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями);
- копии документов, подтверждающие правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточного акта и др.).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что предоставление договоров, подтверждающих наличие опыта работ необходимо, как для подтверждения соответствия требованиям Документации, так и для оценки

Вместе с тем, согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации, учитывая природу поставки, содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный таким договором срок Заказчику.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

•

◦

- Согласно доводу жалобы в Документации неправомерно

установлены антидемпинговые меры, препятствующие участию в Конкурсе субъектов малого и среднего бизнеса.

Пунктом 1.5 Документации установлено, что при проведении Конкурса применяются антидемпинговые меры.

Демпинговой ценой при проведении конкурса считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) на 25% (двадцать пять процентов) и более.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что применение антидемпинговых мер обусловлено необходимостью снижения рисков по поставке некачественной продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, Котировочной или котировочной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

4. Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.

В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить:

- информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем;

- информационное письмо, иной документ, выданный производителем и/или дилерский договор с производителем товаров с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров;

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику.

Вместе с тем, участник Конкурса может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о

представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Конкурсе, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пункту 6 технического задания (Приложение № 6 к Документации) в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров по лотам 1, 2, 3, 4, в составе заявки участник должен предоставить копию Свидетельства о государственной регистрации препарата на территории Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 19 июля 1997 г. № 109-ФЗ «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами» на предлагаемую продукцию (далее — Свидетельство).

В соответствии со статьей 12 Федерального закона от 19.07.1997 № 109-ФЗ «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами» гражданину или юридическому лицу по решению специально уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего организацию регистрационных испытаний и государственную регистрацию пестицидов и агрохимикатов, выдается регистрационное свидетельство о государственной регистрации пестицида и (или) агрохимиката. Форма данного регистрационного свидетельства устанавливается специально уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим организацию регистрационных испытаний и государственную регистрацию пестицидов и агрохимикатов

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт <...> инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и так далее.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника

Свидетельства на продукцию, являющуюся предметом закупки, в соответствии с требованиями Технического задания Документации, обременяют участника закупки заблаговременно приобрести указанную в Техническом задании Документации продукцию.

Таким образом, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанное требование является избыточным, поскольку для его исполнения Заказчик устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе приобрести соответствующий товар для получения копии указанных документов, либо запросить вышеуказанные документы у производителя/дилера, официального представителя, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что участник закупки должен соответствовать обязательному требованию об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. Участник Конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

Вместе с тем, дата окончания подачи заявок — 12.03.2018, дата рассмотрения заявок — 15.03.2018. Таким образом, участник Конкурса на момент подачи заявки может не иметь недоимки по налогам, сборам, а также задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. При этом к моменту рассмотрения заявок возникновение недоимки и задолженности (например, не по вине такого участника), повлечет признание Заказчиком таких сведений (содержащихся в представленных участником в составе заявки документах) недостоверными, что является основанием для отказа в допуске на участие в Конкурсе такому участнику Конкурса на любом этапе проведения Конкурса, согласно требованиям пункта 7.5.4 Документации.

На основании вышеизложенного, а также учитывая особенности налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурсе декларации об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации на дату рассмотрения заявки на участие в Конкурсе может привести к ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. Пунктом 7.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса

информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с Конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение Конкурсных заявок участников.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Пунктом 7.8.9 Документации предусмотрено, что в случае препятствования участником проверке достоверности сведений, информации и документов, содержащихся в заявке участника, в том числе путем выездных проверок, его заявка может быть отклонена.

Вместе с тем, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Конкурса в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителя Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

8. Согласно пункту 9.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5 Документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

При этом приложением № 5 Документации установлен перечень из 10 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения исполнения договора.

Кроме того, пунктом 9.1.9 Документации установлено, что победитель или участник, сделавший предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене), единственный участник, допущенный к участию в Конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное

обращение заказчику с приложением проекта банковской гарантии, соответствующего требованиям Документации.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что может повлечь ограничение количества участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

При этом в соответствии с пунктом 386 Положения о закупках установлено, что в случае непредставления Заказчику победителем, иным участником, с которым заключается договор, в срок, установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующими документами, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Вместе с тем, Документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника Конкурса.

Кроме того, в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договора, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

10. Пунктом 3.1.15 проекта договора Документации установлено: «Не привлекать

третьих лиц к выполнению обязанностей, предусмотренных настоящим Договором, без письменного согласования Покупателя».

Вместе с тем, указанное положение Документации ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика. Кроме того, согласование перечня привлекаемых субподрядчиков с Заказчиком (третьим лицом), является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, могут ограничить количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Новокеми» (ИНН: 7701626906; ОГРН: 1057748945451) от 06.03.2018 № 21 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 27/ОКЭ-РЖДС/18 на право заключения договора поставки гербицидов (извещение № 31806125751) необоснованной.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 15.03.2018 № 223ФЗ-165/18

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<.....>

