

ФЕДЕРАЛЬНАЯ

**АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**по Саратовской области**

Тел.: (845-2) 27-96-42

410012, г. Саратов, ул. Вольская, 81 Факс: (845-2) 27-93-14

E-mail: to64@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ № 064/07/3-466/2020**

**о признании жалобы необоснованной**

14 апреля 2020 года г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «СарЭверест» на действия Заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекта малого и среднего предпринимательства на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объектов (Извещение №32009002499), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО «СарЭверест» (далее – Заявитель) на действия Заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекта малого и среднего предпринимательства на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объектов (Извещение №32009002499).

Из жалобы ООО «СарЭверест» следует, что при разработке Документации Заказчик были нарушены требования законодательства о закупках.

*Рассмотрев представленные материалы, Комиссия установила следующее.*

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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, 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 ч. 3 ст. 2 Закона о

закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При этом, согласно ч. 2 ст. 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупках).

18.03.2020 в единой информационной системе Заказчик разместил извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекта малого и среднего предпринимательства на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объектов (Извещение № 32009002499).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 2 758 950 рублей.

Заявитель указывает, что согласно пункту 19 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона и документацию о закупке не менее чем за пятнадцать дней до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Извещение о проведении обжалуемой закупки размещено в ЕИС 18 марта 2020 года, срок окончания подачи заявок на участие указан 30 марта 2020 года.

Вместе с тем, обжалуемая закупка проводится по процедуре запрос котировок.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках, подпунктом 4 пункта 161 Положения о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до истечения срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Таким образом, Заказчик установил сроки подачи заявок на участие в запросе котировок в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупках.

Заявитель указывает, что извещением установлены требования, которые могут повлечь ограничение количества участников, а именно: установление права Заказчика проверять достоверность сведений, содержащихся в заявках, а также запрашивать у участников дополнительные документы и сведения.

Из пояснений Заказчика следует, что целью установления вышеуказанной возможности для заказчика является необходимость в случае выявления в заявке участника неточностей, ошибок или противоречий уточнить информацию путем получения от участников документов, необходимых для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых участником закупки, требованиям документации. Сам по себе факт наличия права запросить документы и информацию не является нарушением, поскольку не затрагивает права и законные интересы участников закупки. Отсутствие возможности

запросить у участников документы или информацию в подтверждение соответствия участника и предлагаемых им товаров, работ, услуг требованиям документации приведет к ограничению количества участников закупки, поскольку заказчик вынужден будет отклонять заявки участников, содержащие ошибки, неточности или противоречия, устранимые без необходимости изменения или дополнения заявки. Также отсутствие у заказчика права проверять информацию, представленную в составе заявки, приведет к участию в закупках недобросовестных поставщиков.

Таким образом, установление Заказчиком в документации условия о возможности запросить у участников документы и информацию, не нарушает требования Закона о закупках и Положения о закупках.

Заявитель указывает, что Заказчик установил требование об обеспечении исполнения договора в форме банковской гарантии в отсутствии перечня банков, банковские гарантии которых принимаются заказчиком.

Согласно пункту 3.13.6 документации при выборе способа обеспечения заявки в форме банковской гарантии, участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте [www.cbr.ru](http://www.cbr.ru), или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Срок действия банковской гарантии должен составлять 120 (сто двадцать) дней со дня окончания срока подачи котировочных заявок. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям настоящего приложения, изложенным в пункте 3.13 настоящего приложения. Рекомендуемая форма банковской гарантии представлена в приложении № 3.1 к извещению.

Пунктом 3.16.7 документации установлено, что при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в перечне банков, представленном на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Участником может быть согласовано с заказчиком предоставление банковской гарантии иным банком, не указанным в перечне. Согласование осуществляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.16.9.

Из пояснений Заказчика следует, что документацией установлены измеримые и объективные требования к размеру собственных средств банка, выдающего банковскую гарантию. Предъявление заказчиком требований в отношении банка, выдающего банковскую гарантию, обусловлено необходимостью финансовой устойчивости, платежеспособности и надежности банка, что обеспечит интересы заказчика в обстоятельствах, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии. Установление перечня банков связано с необходимостью исключения возникновения кредитных и финансовых рисков для заказчика в виде неисполнения обязательств банками-эмитентами по выданным банковским гарантиям, что актуально в условиях возможного отзыва Центральным банком РФ лицензий у финансово-кредитных организаций. Основанием для установления в документации списка банков, чьи гарантии принимаются в целях обеспечения надлежащего исполнения договора, является распоряжение ОАО «РЖД» «О мерах

по усовершенствованию системы управления финансовыми рисками ОАО «РЖД», которым утверждена Методика определения кредитных лимитов на депозиты, размещаемые в банках-контрагентах ОАО «РЖД», и банковские гарантии, предоставляемые контрагентами ОАО «РЖД» в качестве обеспечения своих обязательств.

Согласно пункту 3.16.9 документации победитель или участник, заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> единственный участник, допущенный к участию в запросе котировок (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), согласовывает банковскую гарантию с заказчиком, направив проект банковской гарантии либо банковскую гарантию заказчику. Победитель, участник запроса котировок, с которым принято решение заключить договор, вправе инициировать процедуру согласования банковской гарантии с даты размещения итогового протокола на сайтах.

Из пояснений Заказчика следует, что срок согласования банковской гарантии определен сроком, установленным для заключения договора.

При таких обстоятельствах, установление Заказчиком в документации требования об обеспечении исполнения договора в форме банковской гарантии, не нарушает требования Закона о закупках и Положения о закупках.

Заявитель указывает, что в проекте договора неправомерно установлена ответственность только со стороны контрагента Заказчика.

Из пояснений Заказчика следует, что в связи с тем, что своевременное и качественное выполнение работ в соответствии с проектной документацией и с соблюдением норм безопасности имеет существенное значение для заказчика, поскольку предметом закупки является демонтаж объектов железнодорожной инфраструктуры, заказчиком установлены необходимые и достаточные меры ответственности за нарушение обязательств по договору. С учетом установленных заказчиком мер ответственности, надлежащее исполнение обязательств по договору становится основной задачей и для исполнителя по договору, поскольку позволяет избежать применения мер ответственности.

При этом на действия заказчика распространяются положения ГК РФ и иных нормативных актов относительно ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, в связи с чем обе стороны договора несут ответственность в случае нарушения принятых на себя обязательств.

Заявитель указывает, что документацией не установлен срок предоставления информации о конечных бенефициарах.

Из пояснений Заказчика следует, что данное требование применяется исключительно к лицу, с которым заключается договор по итогам закупки, в связи с чем не может ограничивать число участников закупки. Кроме того, указанное требование установлено во исполнение поручения, которым Правительство Российской Федерации в целях обеспечения прозрачности финансово-хозяйственной деятельности, в том числе исключения случаев конфликта интересов и иных злоупотреблений, связанных с занимаемой должностью, обязало ряд

заказчиков, в том числе ОАО «РЖД», при проведении предконтрактной работы, в том числе по подготовке к подписанию новых договоров, в качестве необходимого условия для заключения договора предусмотреть раскрытие контрагентом информации в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с подтверждением соответствующими документами, а также внести изменения во внутренние документы, в соответствии с которыми непредставление контрагентом сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) препятствует заключению новых договоров и влечет необходимость расторжения действующих договоров. На основании данного Поручения в Положение о закупке, иные нормативные документы ОАО «РЖД» и документацию включено требование о предоставлении лицом, с которым заключается договор по итогам закупки, сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров.

Таким образом, установление требования о предоставлении информации в отношении конечных бенефициаров в документации не нарушает требования Закона о закупках и Положения о закупках.

Заявитель указывает, что Заказчик ввел участников в заблуждение относительно требований документации и договора, что привело к необоснованному отклонению участников.

Комиссией установлено, что Заказчиком рассмотрение заявок, представленных на участие в запросе котировок, перенесено на 16.04.2020, подведение итогов запроса котировок перенесено на 17.04.2020.

При таких обстоятельствах, на момент рассмотрения жалобы по существу Заказчиком не отклонялись заявки.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

## **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «СарЭверест» на действия Заказчика ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекта малого и среднего предпринимательства на право заключения договора выполнения работ по демонтажу объектов (Извещение №32009002499) необоснованной.

*Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня их принятия.*