

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-434/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Чистый мир» 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»

14.06.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Чистый мир» от 30.05.2018 № 11-э на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 115/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договора на выполнение работ по ликвидации загрязнений прошлых лет на территории ПТОЛ ст. Ершов (извещение №31806187855) в 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 «Чистый мир» (далее - Заявитель) от 30.05.2018 № 11-э на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 115/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договора на выполнение работ по ликвидации загрязнений прошлых лет на территории ПТОЛ ст. Ершов (извещение №31806187855) (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 аукционной 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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 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.

27.02.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

дата окончания подачи заявок — 26.04.2018;

дата рассмотрения заявок — 14.05.2018;

дата подведения итогов – 15.05.2018;

начальная (максимальная) цена договора: 45 610 099, 86 рублей;

на участие в Конкурсе подано 10 заявок, из них 9 отклонено;

согласно информации, размещенной в ЕИС, по результатам проведения Конкурса заключен договор от 08.06.2018.

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, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения 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 представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе от 24.05.2018 № 115/ОКЭ-ЦДИ/18/2 (далее — Протокол), Заявителю отказа в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 7.8.2.1 Документации в связи с не представлением документа, предусмотренного пунктом 2.1. Документации, а именно: положительного заключения государственной экологической экспертизы, выданное Федеральным органом исполнительной власти в области экологической экспертизы (Федеральной службой по надзору в сфере природопользования) или

органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области в порядке, установленном Федеральным законом РФ «Об экологической экспертизе» и нормативными правовыми актами Российской Федерации, на технологию утилизации/обезвреживания отходов, использование которой может оказать воздействие на окружающую среду.

Согласно пункту 7.8.2.1 Документации, участник Конкурса не допускается к участию в конкурсе, в случае непредставления определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

В соответствии с пунктом 2.1 Документации, участник Конкурса должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, предусмотренных Документацией.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет, в том числе, положительное заключение государственной экологической экспертизы, выданное Федеральным органом исполнительной власти в области экологической экспертизы (Федеральной службой по надзору в сфере природопользования) или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области в порядке, установленном Федеральным законом РФ «Об экологической экспертизе» и нормативными правовыми актами Российской Федерации, на технологию утилизации/обезвреживания отходов, использование которой может оказать воздействие на окружающую среду.

Согласно пункту 5 статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» (далее — Закон об экологической экспертизе), объектами государственной экологической экспертизы федерального уровня являются, в том числе, проекты технической документации на новые технику, технологию, использование которых может оказать воздействие на окружающую среду, а также технической документации на новые вещества, которые могут поступать в природную среду.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно Техническому заданию, исполнителю по договору необходимо выполнить работы по очистке территории, находящейся в полосе отвода железной дороги, загрязненной нефтепродуктами, с последующим обезвреживанием и размещением нефтесодержащих отходов на полигоне. При этом, согласно пункту 5 статьи 11 Закона об экологической экспертизы, указанный вид деятельности является лицензируемым и подлежит государственной экологической экспертизе, поскольку применение соответствующей технологии может оказать воздействие на окружающую среду.

Также, согласно абзацу «в» пункта 5 Постановления Правительства РФ от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности» (вместе с «Положением о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности»), для получения лицензии соискатель лицензии направляет или представляет в лицензирующий орган [заявление](#), оформленное в

соответствии с [частями 1 и 2 статьи 13](#) Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», в котором указывает, в том числе, для работ по обезвреживанию и размещению отходов I - IV классов опасности - реквизиты положительного заключения государственной экологической экспертизы документации, являющейся объектом государственной экологической экспертизы (за исключением материалов обоснования лицензий на осуществление деятельности) в соответствии с Законом об экологической экспертизе.

Таким образом, вышеуказанный документ необходим для получения лицензии для осуществления деятельности по обезвреживанию и размещению отходов I - IV классов опасности.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и пояснил, что Заявителем в составе заявки на участие в Конкурсе представлена лицензия от 26.03.2018 № (58)-5412-СТУ, выданная Заявителю Управлением Федеральной службы по надзору в сфере природопользования (Росприроднадзор) по Пензенской области на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности. При этом, в составе заявки на участие в Конкурсе, Заявителем не представлено положительное заключение государственной экологической экспертизы на технологию утилизации/обезвреживания отходов, использование которой может оказать воздействие на окружающую среду, что не соответствует требованиям Документации и является основанием для отклонения заявки участника Конкурса на основании пункта 7.8.2.1 Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Конкурсе, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. В соответствии с пунктом 2.1 Документации, участник Конкурса должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, предусмотренных Документацией.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет, в том числе, сведения о внесении объекта захоронения/размещения отходов в единый государственный реестр размещения отходов (ГРОРО).

Вместе с тем, установление требования о предоставлении в составе заявки участника закупки сведений о внесении объекта захоронения/размещения отходов в единый государственный реестр размещения отходов (ГРОРО), является неправомерным и ограничивает количество участников закупки, поскольку вышеуказанный документ будет необходим в период оказания услуг, выполняемых по договору, заключаемому по результатам закупки, и может быть получен участником закупки в установленном законом порядке в случае победы в Конкурсе.

На основании вышеизложенного, требования о предоставлении в составе заявки участника закупки сведений о внесении объекта захоронения/размещения отходов в единый государственный реестр размещения отходов (ГРОРО), являются излишними, а также 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.

3. Пунктом 2.2 Документации установлено требование, что участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам по ликвидации загрязнений (очистке полосы отвода, земельных участков) с выполнением работ по сбору, транспортированию, обезвреживанию, размещению нефтесодержащих отходов 3-4 класса опасности, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцать процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в приложении № 2 к Документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных, участником закупки (с учетом правопреемственности) работ по ликвидации загрязнений (очистке полосы отвода, земельных участков) с выполнением работ по сбору, транспортированию, обезвреживанию, размещению нефтесодержащих отходов 3-4 класса опасности. В подтверждение опыта выполнения работ, участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к Документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 Документации;

и

- акты о выполнении работ;

и

- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)

Вместе с тем, отсутствие у участника Конкурса опыта по предмету закупки, а также подтверждающих документов в соответствии с пунктом 2.2 Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

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.

4. Согласно пункту 2.3 Документации, участник Конкурса должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ по предмету Конкурса, а именно:

- Бульдозер (мощность двигателя не менее 59 кВт) в количестве 2 шт.;
- Экскаватор с ковшом (емкостью ковша не менее 0,4 куб.м.) в количестве 2 шт.;
- Фронтальный погрузчик с ковшом (емкостью ковша не менее 3,0 куб.м) в количестве 1 шт.;
- Специализированный автотранспорт для перевозки нефтесодержащих отходов, соответствующий установленным требованиям для перевозки опасных грузов (емкостью не менее 22 куб.м.) в количестве 2 шт.;
- Специализированный объект (площадка) для обезвреживания/утилизации отходов и/или полигон для захоронения и/или размещения отходов в количестве 1 шт.;
- Автомобиль-Самосвал (грузоподъемностью 10 тонн, объем кузова: не менее 8 м<sup>3</sup>) в количестве 1 шт.

В подтверждение наличия производственных мощностей (ресурсов) участник в составе заявки должен представить:

- документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы);

- копию свидетельства на право собственности на специализированный объект (площадку) для обезвреживания/утилизации отходов и/или на полигон для захоронения и/или размещения отходов либо договор с организацией, эксплуатирующей специализированный объект (площадку) для обезвреживания/утилизации отходов и/или полигон для захоронения и/или размещения отходов;

-копии технических паспортов на специализированный автотранспорт;

-копии свидетельств (сертификатов), подтверждающих соответствие специализированного автотранспорта установленным требованиям для перевозки опасных грузов, выданное подразделениями ГАИ МВД России по месту регистрации транспортного средства;

- справка по форме приложения № 12 к Документации.

Также, согласно пункту 2.4 Документации, участник Конкурса должен располагать квалифицированным персоналом для выполнения работ по предмету конкурса, в

том числе:

- инженер-эколог – не менее 2 чел.;
- водитель категории С – не менее 1 чел.;
- водитель категории С, соответствующий установленным требованиям для перевозки опасных грузов – не менее 2 чел.;
- водитель фронтального погрузчика – не менее 1 чел.;
- бульдозерист - не менее 2 чел.;
- экскаваторщик - не менее 2 чел.;

В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- копии документов о квалификации, выданные по результатам прохождения профессионального обучения или получения дополнительного профессионального образования, необходимых для работы с отходами I - IV классов опасности (для инженера-эколога);
- документ по форме приложения № 11 к Документации;
- копии свидетельств (удостоверений), подтверждающих соответствие водителей установленным требованиям для перевозки опасных грузов.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала, материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал, материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурса противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, согласно Протоколу, участникам Конкурса АО «НПК Клиринг Ойл», ООО «НАЧАЛО», ООО «ПРОГРЕСС» отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании несоответствия указанных участников Конкурса вышеназванным требованиям Документации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявки АО «НПК Клиринг Ойл», ООО «НАЧАЛО», ООО «ПРОГРЕСС», ввиду несоответствия указанным требованиям, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит



признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен соответствовать требованию об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). 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 — 26.04.2018, дата рассмотрения заявок — 14.05.2018. 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 повлечет оценку Заказчиком таких сведений (содержащихся в представленных участником в составе заявки документах) как недостоверных, и будет являться основанием отказа в допуске на участие в Конкурсе, отстранением такого участника Конкурса на любом этапе проведения Конкурса, согласно требованиям пункта 7.8.3 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 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.

Кроме того, согласно Протоколу, участнику Конкурса ООО «Технокомплект» отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании несоответствия указанного участника Конкурса вышеназванному требованию Документации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку ООО «Технокомплект», ввиду несоответствия указанному требованию, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2

части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. Пунктом 7.8.7 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 7.8.9 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок. В случае препятствования участником данной проверке его заявка может быть отклонена.

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

Кроме того, 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.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителей 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 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.

7. Согласно пункту 9.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник Конкурса должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 5 Документации.

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,

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 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.

В силу пункта 9.1.10 Документации обращение о согласовании банка рассматривается Заказчиком в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения обращения. В случае, если предложенный банк соответствует требованиям заказчика к кредитным качествам и платежеспособности банков, предоставление гарантии предложенным банком может быть согласовано.

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 ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование к участникам Конкурса в качестве обязательного, 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.

8. 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 договор, 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.

9. Согласно пункту 4.2 проекта договора Документации (далее — Договор), подрядчик обязан не привлекать третьих лиц к выполнению обязанностей, предусмотренных Договором, без письменного согласования Заказчика (Получателя).

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с третьим лицом, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц — субподрядных организаций устанавливаются Исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - 
  - Признать жалобу ООО «Чистый мир» (ИНН: 5802006849, ОГРН: 1075802000163) от 30.05.2018 № 11-э на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 115/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договора на выполнение работ по ликвидации загрязнений прошлых лет на территории ПТОЛ ст. Ершов (извещение №31806187855) необоснованной.
  - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку по результатам проведения Конкурса заключен договор.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 14.06.2018 № 223ФЗ-434/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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