## РЕШЕНИЕ № 223Ф3-186/20

## по результатам рассмотрения жалобы ООО «ГСП» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 07.2011 № 223-ФЗ «Озакупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

10.03.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии - <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ГСП» б/д б/н на действие (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1034/ОКЭ-ЦДТВ/19 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 31908744892), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-Ф3 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

## УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ГСП» (далее – Заявитель) б/д б/н (вх. от 03.03.2020~№~39520/20) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1034/ОКЭ-ЦДТВ/19 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 31908744892) (далее — Конкурс, Жалоба).

работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг

закупках.
соответствии с Законом о закупках.
осуществляющей эксплуатацию сетей.   Оправительной портанизации, портани
регламентирующими правила закупки. Закупках правовыми актами, Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров работ услуг для нужд ОАО «РЖ Л»
утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке).
предусмотренных частями 15 и <u>16</u> статьи 4 Закона о закупках. Лучаев,
(подрядчика, исполнителя):
1. <u>Извешение с проведении Конкурса, документация</u> размещены в ЕИС – 30.12.2019; Извещение,

- 2. Начальная (максимальная) цена договора 148 496 038,56 рублей;
- 3. Дата окончания подачи заявок 24.01.2020;
- 4. Дата рассмотрения заявок 25.02.2020;
- 5. Дата подведения итогов Конкурса 26.02.2020;
- 6. На участие в Кошкурсе подано 3 заявки, допущено к участию в Конкурсе 2 заявки.

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 Жадобы не согласидся и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в

соответствии с требованиями законолательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено что Жалоба Заявителя солержит основания прелусмотренные пунктом 1 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, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

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

Аналогичный принцип закупочной леятельности Заказчико установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено что заказчик опрелелает требования к участникам закупки в локументации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не лопускается прелъявлять к участникам закупки к закупаемым товарам работам услугам а также к условиям исполнения логовора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в поралке которые не указаны в локументации о закупке Требования прелъявляемые к участникам закупки к закупаемым товарам работам услугам а также к условиям исполнения логовора.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки конкурсных заявак от 25 П2 2П2П  $\mathbb{N}$  1Л3Д/ОКЭ-ПЛТВ/19/2 Заявителю (участник  $\mathbb{N}$  3) отказано в лопуске к участию в Конкурсе на основании пункта 3 6 7 Локументации в связи с установлением нелостоверности информации, содержащейся в составе заявки участника.

недостоверны.
ЕГРЮЛ указано: «сведения недостоверны». Этом в пункте 11 выписки
ναα
7000 A
отделение налогового органа.

/							
наличия запис	и в выпи	локе ЕГРЮ/	``:::::	<del></del> Ния нед	OCTOBE	эны».	в виду
\/ <u></u>			1/	<b></b>	<b>^</b> ^	D	
Заявителя тре	-6	<u>.</u>					
		1 0-0-	2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2 2	· · · · · · · · · · · · · · · · · · ·		Па. аа 	 
правонарушен							^

Кроме того, учитывая, что текст Жалобы содержит указание на нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

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

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

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено что в локументации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 191 Локументации установлено квалификационное требование к участникам Аукциона а именно: «лолжен иметь опыт по фактически оказанным услугам по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения стоимость которых составляет не менее 20% (лвалцати процентов) начальной (максимальной) цены логовора без учета НЛС установленной в Техническом задании - приложении № 1.1 Документации.

При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения.

В полтвержление опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- ДОКУМЕНТ, ПОДГОТОВЛЕННЫЙ В СООТВЕТСТВИИ С ФОРМОЙ СВЕДЕНИЙ ОБ ОПЫТЕ ВЫПОЛНЕНИЯ РОБОТ ОКАЗАНИЯ УСЛУГ ПОСТАВКИ ТОВАРОВ ПРЕДСТАВЛЕННОЙ В ПРИЛОЖЕНИИ № 1.3 ДОКУМЕНТАЦИИ О НАЛИЧИИ ТРЕБУЕМОГО ОПЫТА;
- акты об оказании услуг;
- договоры оказания услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

локументы полтвержлающие правопреемство в случае предоставления в полтвержление опыта договоров заключаемых иными лицами не авлающимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.)».

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки опыта выполнения работ по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения  $\Box$ TOKIKA DONTRADIKA GIOLLINY  $\Lambda \cap K \setminus M \cap H \cap R$ 101 COOTRETCTRIVIA  $\Pi VHKTOM$  $\Lambda$  OKVMEHTOLINIA ЦΩ GRAGATOG  $H \cap B \cap 3M \cap M \cap CTM$  $\square \cap \Lambda$  TRONK  $\Lambda$  CHIVEM HUVVENUMEEUDNHOHAON обязательств по логовору заключаемому по результатам Конкурса, и вимет на возможность наллежаниего исполнения VUACTHINKOM OF ASTERNATE TO VOLUBOUN SAKVINATORMOMY TO DESMANTATAM RUNDKIN DOCKOARKY VUOCTHINKOM KOHKVIDCO MOTVT KHTH OCVILLECTRAEHHI иные вилы работ наллежаним образом при этом такой участник поллежит отклонению Kak несоответствующий требованиям Документации.

Таким oppasom BHILIEVIKUJUHHHE л <u>ействиа</u> **3akasyinka** к участникам Конкурса VCTCHORMRITIECO НЕПОСВОМЕННОЕ требование ОГОЛНИЧИВЛЮТ КВОУИФИКОПИОННОЕ участников Конкурса противоречат полпункту 2 пункта 33 Положения о закупке пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках что солержит признаки СОСТОВО ОДМИНИСТРОТИВНОГО ПРОВОНОРУШЕНИЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗО СОВЕРШЕНИЕ КОТОРЫХ ПРЕДУСМОТРЕНА ЧАСТЬЮ 7 СТАТЬИ 7.32.3 КОЛЕКСА Российской Федерации об административных правонарушениях.

3 В соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 1 к Локументации установлены следующие требования связанные с определением соответствия оказываемой услуги потребностям Заказчика: «На момент заключения договора участник должен располагать квалифицированным персоналом не менее 132 человек в том числе специалистами: Машинист (кочегар) котельной Оператор теплового пункта, Слесарь по ремонту оборудования тепловых сетей и другие».

		определяющими			
			<b>د</b>		
		стия в Конкурсе.	ьства на	VЧастни	<u>, .</u> 1Ka
ЗОКУПКИ ДЛЯ ЦЕЛО	эи принятия уча	СТИЯ В КОНКУРСЕ.		,	

Также учитывая положения Локументации о порядке и сроках заключения договора установление дополнительных требований к победителю Конкурса на стадии заключения договора влечет нестрахуемые риски для победителя Конкурса.

ОСНОВОНИИ изложенного положения ∧окументании побелителем необхолимости ПОЕЛОСТОВЛЕНИЯ Kohkvoca ПОЛТВЕРЖЛЕНИЙ НАЛИЧИЯ КВАЛИФИЦИРОВАННОГО ПЕРСОНАЛА НА СТАЛИИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ЛОГОВОРА А ИМЕННО! НА СТАЛИИ КОГЛА ЛОГОВОР ЕШЕ НЕ ПОУПИСОН Заказчиком ограничивает побелителя **ЗОКУПКИ** наллежащем полписании логовора, по результатам Конкурса, и, как СЛЕЛСТВИЕ. НЕПООВОМЕРНО ОГРОНИЧИВОЕТ КОЛИЧЕСТВО УЧОСТНИКОВ закупки что свидетельствует о нарушении Заказчиком пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и солержит признаки состава **ОЛМИНИСТРОТИВНОГО** правонарушения OTRETCTREHHOCTH совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Колекса Российский Федерации об административных правонарушениях.

4 Пунктом 3.6.1.1 Локументации установлено что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников конкурса информацию и документы,

необхолимые для полтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, преддавных в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации.

Вместе с тем возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Локументации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запращивать лополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

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

5 Пунктом 3 17 1 Локументации установлено что до заключения договора дино с которым заключается договор по итогам аукциона предоставляет сведения о своих вдадельнах включая конечных бенефициаров, с придожением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведении 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, которым заключается Ć участником, ДОГОВОР, В установленный в документации сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ органов, подтверждением C 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.

При этом представление сведении 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 лействия Заказчика установившего указанное требование в Локументации которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, полпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Согласно пункту 3.16.6 Локументации при выборе способа обеспечения исполнения логовора в форме банковской гарантии участник лолжен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков указанных в перечне банков представленном на сайте ОАО «РЖЛ» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы») и состоящим из 12 организаций. Участником может быть согласовано с заказчиком предоставление банковской гарантии иным банком, не указанным в перечне. Согласование осуществляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.16.8 Документации.

Knome toro symptom 3.16.8 Aokymentalinin votahoraeho ПОЙЕЛИТЕЛЬ ИЛИ УЧАСТНИК КОНКУРСНОЙ ЗАЯВКЕ КОТОРОГО ПРИСВОЕН ВТОРОЙ НОМЕР (В СЛУЧАЕ ЕСЛИ ПОБЕЛИТЕЛЬ ПРИЗНАН УКЛОНИВШИМСЯ ОТ 3UKVINAEHING VOLUBUDU IN LIDINHALO DEITIEHINE U ELU 3UKVINAEHININ C VYACTHUKOM ZABRKE KOTODOFO FIDUCBOEH BTODOЙ FIODBAKOBHŮ HOMED < > **ЕЛИНСТВЕННЫЙ УЧИСТНИК ЛОПУШЕННЫЙ К УЧИСТИЮ В КОНКУРСЕ (В СЛУЧИЕ** если принато решение о заключении логовора с таким участником)) СОГЛАСОВЫВЛЕТ БАНКОВСКУЮ ГАРАНТИЮ С ЗАКАЗЧИКОМ НАПРАВИВ ПРОЕКТ ГОПОНТИИ **ГОНКОВСКОЙ** VNQU **LAHKUBCKVIO** Гарантию Ποδελυτελι KOHKVDCQпринато MIHTODIM KOTODHMDAILIAHIVA 30KAMYUTH AOFOROM BUMARA WHUIIUUMMAATH UMOILAAVMV COFAGCORGHUG банковской гарантии с даты размещения итогового протокола на сайтах.

Учитывая изложенное, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом лействия Заказчика установившего указанное требование в Локументации которое может повлечь ограничение количества участников закупки противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках полпункту 2 пункта 3.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

7 Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено что логовор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через лесять лней и не позлнее чем через лвалиать лней с латы размешения в елиной информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с пунктом 389 Локументании установлено «Если конкурс (в том числе в части отлельных лотов) признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника конкурса (в том числе в части отлельных лотов) с таким участником при условии что он будет допушен к участию в конкурсе (в том числе в части отлельных лотов) и его конкурсная заявка соответствует требованиям изложенным в конкурсной документации а также с единственным допушенным к конкурсу (в том числе в части отлельных лотов) участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика».

Вместе с тем, в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям закупочной документации

Учитывая изложенное лействия Заказчика установившего вышеуказанное положение Локументации нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

8. П у н к т о м 4.4.1 проекта договора Документации установлено: «При необходимости с согласия Заказчика за свой счет привлекать к оказанию Услуг по настоящему Договору третьих лиц».

Вместе с тем указанное положение Локументации ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика При этом согласование перечна привлекаемых субполралчиков с Заказчиком (третьих лиц) является вмещательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору.

Таким образом, деиствия Заказчика, установившего указанные положения Документации, могут ограничить количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 33 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 принято решение о необхолимости 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:

- 1. Признать жалобу О О О «ГСП» (ИНН: 7720696345; ОГРН: 1107746771142) б / д б/н на действия (бездействие) «РЖД» (NHH: 7708503727. заказчика ОАО 1037739877295) при проведении открытого конкурса в форме № 1034/ОКЭ-ЦДТВ/19 электронной заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 31908744892) обоснованной.
- 2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 15 статьи 3.2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- 3. Выдать ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 10.03.2020 № 223Ф3-186/20.
- 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела о т 10.03.2020 № 223Ф3-186/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

2020-31404(1)