

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-914/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Эфител» 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»

10.10.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Эфител» от 29.09.2017 № 49 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1304/ОКЭ-ТИ/17 на право заключения договора на оказание услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений клиентов ОАО «РЖД», услуг по обработке других видов обращений, осуществлению исходящего обзвона для нужд ОАО «РЖД», а так же организационно-техническому сопровождению проекта (извещение № 31705482254) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Эфител» (далее — Заявитель) от 29.09.2017 № 49 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1304/ОКЭ-ТИ/17 на право заключения договора на оказание услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений клиентов ОАО «РЖД», услуг по обработке других видов обращений, осуществлению исходящего обзвона для нужд ОАО «РЖД», а так же организационно-техническому сопровождению проекта (извещение № 31705482254) (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.

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, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

31.08.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

В ходе заседания 09.10.2017 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 10.10.2017.

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

- - - Заказчиком в Документации установлены излишние квалификационные требования к участникам Конкурса, а именно: участник Конкурса должен обладать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг, а также располагать квалифицированным персоналом;
 - Заказчиком в Техническом задании Документации не в полном объеме прописаны требования и объем работ, необходимых для выполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования о предоставлении в составе заявки участника Конкурса документов, подтверждающих соответствие участника Конкурса установленным требованиям Документации в рамках оценочной стадии, выдаваемых иностранными компаниями и содержащих зарубежные стандарты, в том числе, действующий сертификат, выданный организацией Uptime Institute собственнику ЦОД,

подтверждающий уровень ЦОД не ниже Tier III в соответствии с классификацией Uptime Institute в категории Certification of Constructed Facility и Certification of Design Document и Operational Sustainability;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Наличие диверсифицированного портфеля заказчиков»;
- Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Опыт участника за последние 5 лет (2012 – 2016 гг.) по фактически оказанным услугам в рамках одного договора на оказание услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона».

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

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации установлены излишние квалификационные требования к участникам Конкурса, а именно: участник Конкурса должен обладать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг, а также располагать квалифицированным персоналом.

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.

Пунктом 2.4 Документации установлено, что участник Конкурса должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг, в соответствии с перечисленными ниже требованиями:

№ Наименование производственного ресурса

п/п

Требования к
количественным и
качественным
характеристикам

| | | |
|----|--|--|
| 1. | Количество площадок контактного центра, предназначенных для оказания услуг. | Не менее трех площадок контактных центров, предназначенных для оказания услуг, расположенных в разных городах РФ. |
| 2. | Количество смонтированных рабочих мест операторов контактного центра. | Не менее 220 смонтированных рабочих мест операторов на каждой площадке. |
| 3. | Площадь каждой площадки (суммарная площадь нескольких помещений, расположенных в одном здании), в котором располагается каждая из площадок контактного центра, достаточная для одновременного размещения не менее 220 смонтированных рабочих мест операторов контактного центра. | Не менее 990 кв.м. |
| 4. | Система резервирования электропитания | Система резервирования электропитания должна быть установлена (реализована) на каждой площадке контактного центра, указанной в пп. 1 настоящей таблицы. Система должна находиться в промышленной эксплуатации. Номинальная мощность оборудования по резервированию электропитания должна составлять не менее 115 кВт на каждой площадке контактного центра. |

В подтверждение наличия производственных мощностей, указанных в подпунктах 1-3 таблицы пункта 2.4 Документации, участник в составе заявки должен предоставить:

- документ по форме приложения № 12 к Документации;
- договор(ы) аренды/субаренды помещений, в которых располагаются площадки;

и/или

- свидетельство о праве собственности на помещения, в которых располагаются площадки;
- поэтажные планы помещений, в которых располагаются площадки, с отмеченным на них (цветом или штрихованием) помещением (помещениями), в которых расположены рабочие места операторов с указанием площади

такого помещения (помещений);

- схема размещения рабочих мест операторов в помещении каждой площадки с указанием количества таких рабочих мест (в случае если рабочие места операторов расположены в нескольких помещениях одного здания, в котором располагается площадка (площадки), в схеме указывается количество рабочих мест операторов в каждом таком помещении). Схема должна быть составлена в произвольной форме на основании поэтажных планов помещений, в которых располагаются площадки.

В подтверждение наличия производственных мощностей, указанных в подпункте 4 пункта 2.4 Документации, участник в составе заявки должен предоставить:

- документ по форме приложения № 13 к Документации;
- договор(ы) аренды систем по резервированию электропитания для каждой площадки

и/или

договор(ы), подтверждающие приобретение в собственность систем по резервированию электропитания и акты настройки/ввода их в эксплуатацию;

- схема электроснабжения объекта, утвержденная лицом, ответственным за эксплуатацию (для каждой площадки);
- журналы технического обслуживания систем электроснабжения для каждой площадки за последний календарный год

и/или

- выписки из журналов технического обслуживания систем электроснабжения для каждой площадки за последний календарный год.

Кроме того, пунктом 2.5 Документации установлено, что участник Конкурса должен располагать квалифицированным персоналом, соответствующим требованиям в количестве не менее 352 (трехсот пятидесяти двух) операторов контактного центра.

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

- документ по форме приложения № 14 к Документации;
- штатное расписание (в случае привлечения персонала, находящегося в штате);
- информацию о трудовых договорах или гражданско-правовых договорах со специалистами, задействованными при выполнении работ, иных договорах на оказание услуг по предоставлению персонала по форме приложения № 14 к Документации.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных в пункте 2.4 Документации производственных мощностей, указанного в 2.5 Документации квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по

договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие производственные мощности и такой квалифицированный персонал 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.

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.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Техническом задании Документации не в полном объеме прописаны требования и объем работ, необходимых для выполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчиком в Документации не установлены следующие специальные требования:

- комплекс мер по информационной безопасности и работы по интеграции с информационными системами Заказчика;
- Техническое задание содержит требования по интеграции информационных систем исполнителя в информационные системы Заказчика, но не указаны их характеристики;
- в Техническом задании отсутствуют требования по организации зашифрованного канала и его характеристики, а также лицензий для таких работ.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 3 Документации, сведения о наименовании закупаемых услуг, их объеме, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристик оказываемых услуг, требования к их безопасности, качеству, к результатам, иные требования, связанные с

определением соответствия оказываемых услуг потребностям заказчика, место, условия и сроки оказания услуг, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 3 к Документации.

Пунктом 8.7.1 Документации установлено, что в составе конкурсной заявки участник должен представить техническое предложение, оформленное по форме приложения № 4 к Документации, заверенное подписью и печатью (при ее наличии) участника, а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 4 к Документации. В техническом предложении участника должны быть изложены условия, соответствующие требованиям технического задания, являющегося приложением № 3 к Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и сообщили, что в пунктах 1, 2 раздела 2 Технического задания Документации содержатся требования к информационной безопасности, а также требования к интеграции с информационными системами Заказчика. При этом конкретный комплекс мер по информационной безопасности и содержание работ по интеграции участник определяет самостоятельно.

Кроме того, представитель Заказчика сообщил, что в соответствии с пунктом 2 раздела 2 Технического задания Документации исполнителем должна быть обеспечена возможность подключения к ПАК ЕИСЦ исполнителя Заказчика по зашифрованному каналу с обеспечением выполнения требований информационной безопасности ОАО «РЖД».

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

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования о предоставлении в составе заявки участника Конкурса документов, подтверждающих соответствие участника Конкурса установленным требованиям Документации в рамках оценочной стадии, выдаваемых иностранными компаниями и содержащих зарубежные стандарты, в том числе, действующий сертификат, выданный организацией Uptime Institute собственнику ЦОД, подтверждающий уровень ЦОД не ниже Tier III в соответствии с классификацией Uptime Institute в категории Certification of Constructed Facility и Certification of Design Document и Operational Sustainability.

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.

Согласно подпункту 3.1 пункта 4.1 Документации, оценка заявок участников по

критерию «Возможность обеспечения непрерывной и бесперебойной работы IT-инфраструктуры, необходимой для оказания услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона» осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки в соответствии с пунктом 4.2.1 Документации.

В соответствии с пунктом 4.2.1 Документации, оценка заявок осуществляется на основании финансово-коммерческого предложения, иных документов, представленных в подтверждение соответствия квалификационным требованиям, требованиям технического задания, а также документов, представляемых участником дополнительно при наличии, а именно: документов, подтверждающих, наличие у участника возможности обеспечения непрерывной и бесперебойной работы IT-инфраструктуры, необходимой для оказания услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона, в том числе, действующего сертификата, выданного организацией Uptime Institute собственнику ЦОД, подтверждающего уровень ЦОД не ниже Tier III в соответствии с классификацией Uptime Institute в категории Certification of Constructed Facility и Certification of Design Document и Operational Sustainability.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и сообщили, что на уровне российского законодательства отсутствуют стандарты, предусматривающие требования к центрам обмена данными, в связи с чем, применение зарубежных стандартов является гарантией обеспечения непрерывного обслуживания клиентов ОАО «РЖД», поскольку соответствие данным стандартам означает, что центр обмена данными, в котором размещено оборудование участника, может в любой момент времени изолировать любой элемент критической инженерной инфраструктуры центра обработки данных для его испытаний, технического обслуживания или замены без остановки и отключения оборудования.

Кроме того, представители Заказчика пояснили, что российские структуры по выдаче сертификатов не выдают сертификаты, подтверждающих уровень центров обмена данными не ниже Tier III. Аналоги Uptime Institute на мировом, в том числе российском рынке отсутствуют. Для получения сертификата компания в обязательном порядке должна соответствовать необходимым требованиям и при самой сертификации это соответствие проверяется и испытывается, что является гарантией надежности и катастрофоустойчивости центра обмена данными.

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

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Наличие диверсифицированного портфеля»

заказчиков».

В соответствии с подпунктом 3.2 пункта 4.1. Документации, оценка заявок осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки в соответствии с пунктом 4.2.2. Документации, следующим образом:

- 0 баллов: в случае, если в предложении участника закупки присутствует менее 5 контрагентов, совокупный доход по договорам с каждым из которых за завершённый 2016 финансовый год составляет не менее 10 млн. руб. без НДС и не более 100 млн. руб. без НДС в год;
- в случае, если в предложении участника закупки присутствует от 5 (включительно) до 10 (включительно) контрагентов, совокупный доход по договорам с каждым из которых за завершённый 2016 финансовый год составляет не менее 10 млн. руб. без НДС и не более 100 млн. руб. без НДС в год, участнику присваивается по одному баллу за каждого контрагента, но не более 10 баллов.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и сообщили, что указанный критерий позволяет оценить участников закупки по диверсификации их портфеля на ближайшую дату к моменту начала оказания услуг Заказчику, в связи с чем выбран последний завершённый календарный год, как наиболее репрезентативный период исследования структуры выручки участников.

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

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Опыт участника за последние 5 лет (2012 – 2016 гг.) по фактически оказанным услугам в рамках одного договора на оказание услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона».

В соответствии с подпунктом 2.1 пункта 4.1. Документации, оценка заявок осуществляется на основании документов, представленных каждым участником в составе заявки в соответствии с пунктом 2.3. Документации и приложением № 11 Документации. Оценивается путем деления максимальной стоимости фактически оказанных услуг в рамках одного договора по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона, представленного каждым (j-ым) участником (без учета НДС) в соответствии с пунктом 2.3 и приложением № 11 к Документации на начальную (максимальную) цену договора (без учета НДС), по

соответствующей формуле. При этом:

- в случае, если максимальная стоимость одного договора, предложенного каждым (j-ым) участником равна или больше начальной (максимальной) цены договора (без учета НДС), то участнику автоматически присваивается 15 баллов;
- 0 баллов – в случае отсутствия у участника опыта оказания услуг за последние 5 лет (2012 – 2016 гг.) по фактически оказанным услугам в рамках одного договора на оказание услуг по информационно - консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что максимально возможное количество баллов по данному критерию — 15. Вместе с тем, при расчете вышеуказанных показателей по формуле, указанной в подпункте 2.1 пункта 4.1. Документации, в случае предоставления участником Конкурса договора с максимальной стоимостью фактически оказанных услуг в рамках одного договора по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений, обработке других видов обращений и осуществлению исходящего обзвона выше начальной (максимальной) цены Конкурса, такому участнику присваивается 15 баллов, в связи с тем, что указанное количество баллов является максимально присваиваемым количеством баллов.

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

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

6. 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.

С учетом особенностей налогообложения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что требование о декларировании на момент подачи заявок об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации 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, 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.

7. Пунктом 7.8.8 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 7.8.10 Документации, 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, 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.

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 № 6 к Документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

Кроме того, пунктом 9.1.9 Документации установлено, что победитель или участник,

конкурсной 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 конкурсной 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 ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, 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.

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.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, 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, 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 4.2 проекта договора Документации (далее — Договор), исполнитель по договору не вправе привлекать к оказанию услуг по Договору третьих лиц без письменного согласования с Заказчиком.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с субподрядчиком и 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 устанавливаются исполнителем по

договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком указанных условий.

Учитывая изложенное, 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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Эфител» от 29.09.2017 № 49 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1304/ОКЭ-ТИ/17 на право заключения договора на оказание услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений клиентов ОАО «РЖД», услуг по обработке других видов обращений, осуществлению исходящего обзвона для нужд ОАО «РЖД», а так же организационно-техническому сопровождению проекта (извещение № 31705482254) обоснованной в части неправомерного установления требований к участникам Конкурса о том, что участник Конкурса должен обладать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг, а также располагать квалифицированным персоналом.
 - 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 обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 10.10.2017 № 223ФЗ-914/17.

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