

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-548/17

по результатам рассмотрения жалобы ОАО «Солид - товарные рынки» 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»

20.06.2017

Москва

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

рассмотрев жалобу ОАО «Солид - товарные рынки» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 817/ОКЭ-РЖДС/17 на право заключения договора поставки нефтепродуктов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705119313), 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 ОАО «Солид - товарные рынки» (далее — Заявитель) от б/д б/н (от 09.06.2017 вх. 88896/17) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 817/ОКЭ-РЖДС/17 на право заключения договора поставки нефтепродуктов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705119313) (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.

17.05.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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

1. По мнению Заявителя, Заказчиком даны разъяснения изменяющие суть положений Документации, при этом Заказчиком не внесены изменения в Документацию и не продлен срок подачи заявок;

2. В Документации неправомерно установлено требование о возможности осуществления поставки товара с указанной Заказчиком станции отправления;

3. В Документации не указан срок действия договора, необходимый для предоставления банковской гарантии для обеспечения такого договора;

4. В Документации и проекте договора установлены противоречивые положения в части фиксации стоимости продукции;

5. В Документации неправомерно установлен срок действия банковской гарантии для обеспечения заявок на участие в Конкурсе;

6. В Документации неправомерно установлено положение о возможности Заказчика проводить выездные проверки в отношении участников Конкурса;

7. В Документации неправомерно установлено требование к банковской гарантии для обеспечения договора, выданной банком из из утвержденного Заказчиком списка.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

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

1. По мнению Заявителя, Заказчиком даны разъяснения изменяющие суть положений Документации, при этом Заказчиком не внесены изменения в Документацию и не продлен срок подачи заявок.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения

положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений.

Пунктом 7.5.7 Документации установлено, что в любое время, но не позднее, чем за 1 (один) день до окончания срока подачи конкурсных заявок, могут быть внесены дополнения и изменения в Извещение и (или) в Документацию.

Согласно пункту 7.5.9 Документации, в случае внесения изменений в извещение о проведении конкурса и (или) конкурсную документацию позднее чем за 15 (пятнадцать) дней до даты окончания подачи конкурсных заявок, заказчик обязан продлить срок подачи конкурсных заявок таким образом, чтобы со дня размещения на сайтах внесенных в извещение о проведении конкурса и (или) конкурсную документацию изменений до даты окончания срока подачи конкурсных заявок оставалось не менее 15 (пятнадцати) дней, либо, если в извещение о проведении конкурса и (или) конкурсную документацию такие изменения вносятся в отношении конкретного лота, срок подачи конкурсных заявок на участие в конкурсе в отношении конкретного лота должен быть продлен таким образом.

08.06.2017 в ЕИС размещены разъяснения положений Документации от 08.06.2017 на запрос о разъяснениях, поступившего 02.06.2017 (далее - Разъяснения).

Согласно Разъяснениям Заказчику поступили следующие запросы разъяснений:

«Вопрос № 2. В приложении №12 указано, что позиция № 5 «Мазут М-100» отгружается самовывозом с Самарской группы НПЗ. Прошу пояснить, отгрузка предполагается автомобильным или железнодорожным транспортом? Прошу учесть, что производитель официально не осуществляет продажу мазута с Самарской группы НПЗ путем самовывоза железнодорожным транспортом. Вышеуказанное условие является существенным ограничением для независимых поставщиков»;

«Вопрос № 4. Прошу конец последнего предложения пункта 3.7. проекта договора дополнить фразой «суммированной с погрешностью мер измерения»;

«Вопрос № 8. Для оценки опыта участника Вы требуете предоставление накладных и договоров поставки (все листы со всеми приложениями) в связи с этим вопрос: предоставление накладных и договоров со всеми листами и приложениями, будет являться разглашением коммерческой тайны. Можно ли предоставить первый и последний лист договора, и акты сверок с покупателями по этим договорам подписанные с двух сторон? Проверить достоверность указанной информации представителя Закупочной комиссии без труда могут, связавшись с контактными лицами покупателей».

Заказчиком даны разъяснения указанных положений Документации:

«Ответ № 2. Отгрузку товара по позиции № 5 «Мазут М-100» приложения № 12 к конкурсной документации, предполагается осуществлять самовывозом автомобильным транспортом»;

«Ответ № 4. Внутренними документами ОАО «РЖД» не предусмотрена возможность внесения изменений в условия форм договоров, применяемых в ОАО «РЖД» и включаемых в состав документации по процедурам закупки, по инициативе участников процедур закупки. Внесение изменений в условия форм договоров, включенных в состав документации по процедуре закупки на этапе ее проведения, по инициативе участника закупки будет свидетельствовать о предоставлении преимуществ участнику закупки, что является нарушением требований антимонопольного законодательства»;

«Ответ № 8. Опыт участника оценивается на основании информации, предоставленной по форме приложения № 10 к конкурсной документации о наличии опыта. Подтверждение предоставленной информации осуществляется на основании договоров на поставку товаров (представляются все листы договоров со всеми приложениями) и накладных о поставке товаров.

В целях неразглашения коммерческой тайны участников процедур к рассмотрению будут приняты договоры поставки с заштрихованными условиями, являющимися коммерческой тайной.

Акты сверки не будут приняты в качестве подтверждения опыта поставки, поскольку, по имеющемуся опыту рассмотрения документов, предоставляемых участниками процедур закупки, в актах сверки и в приложениях к ним не всегда указывается необходимая для оценки информация (номенклатура и сумма поставки)».

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика пояснил, что представленные Заказчиком разъяснения положений Документации не изменяют суть Документации, поскольку не содержат дополнительных требований к участникам закупки.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о изменении Заказчиком сути положений Документации при даче разъяснений положений Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. 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 предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно доводу Жалобы, В Документации неправомерно установлено требование о возможности осуществления поставки товара с указанной

Заказчиком станции отправления

Приложением № 12 Документации, установлены станции отправления.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что станция отправления является местом поставки и пунктом приема-передачи поставляемого товара.

Также, в соответствии с пунктом 3.5 проекта договора Документации, при отгрузке железнодорожным транспортом датой поставки товара считается дата штампея станции отправления в железнодорожной накладной (квитанции о приемке груза) на отгруженную станцию .

При этом, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих ограничение количества участников путем установления указанного положения в Документации.

Таким образом, прийти к выводу о неправомерности установления указанного положения не представляется возможным, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, в Документации не указан срок действия договора, необходимый для предоставления банковской гарантии для обеспечения такого договора.

Пунктом 1.7 Документации установлено требование об обеспечении договора заключаемого по результатам закупки в размере 145 183 896 рублей.

Согласно пункту 9.1.1 Документации исполнение договора может обеспечиваться как представлением банковской гарантии, так и внесением денежных средств на указанный заказчиком в пункте 1.7 Документации счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Также пунктом 9.1.8 Документации установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 месяц.

При этом в проекте договора Документации не указан срок действия договора.

На заседании Комиссии ФАС представитель Заказчика сообщил, что

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии надлежащего срока действия договора, в связи с чем не представляется возможным представить банковскую гарантию соответствующую требованиям Документации, что ограничивает победителя закупки в подписании договора по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом срок действия договора, противоречит 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 доводу Жалобы, в Документации и проекте договора

установлены противоречивые положения в части фиксации стоимости продукции.

Пунктом 296 Положения о закупке установлено, что договор по результатам закупки заключается на условиях, указанных в Документации и в аукционной заявке победителе или участника, с которым заключается договора.

Согласно пункту 394 Положения о закупке Заказчик по согласованию с контрагентом при заключении договора и/или в ходе исполнения договора вправе изменить количество всех предусмотренных договором товаров, объем предусмотренных работ, услуг при изменении потребности в товарах, работах, услугах, на поставку, выполнение, оказание которых заключен договор в пределах 30% от начальной (максимальной) цены лота, если иное не предусмотрено в документации о закупке), а также при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, услуг, товаров, не предусмотренных договором, но связанных с такими работами, услугами, товарами, предусмотренными договором.

При поставке дополнительного количества таких товаров, выполнении дополнительного объема таких работ, оказании дополнительного объема таких услуг заказчик по согласованию с контрагентом вправе изменить первоначальную цену договора пропорционально количеству таких товаров, объему таких работ, услуг, а при внесении соответствующих изменений в договор в связи с сокращением потребности в поставке таких товаров, выполнении таких работ, оказании таких услуг заказчик в обязательном порядке меняет цену договора указанным образом.

Аналогичное положение установлено в пункте 5 Документации.

Кроме того, пунктом 9.3.1 Документации установлено, что положения договора (условия, цена) не могут быть изменены по сравнению с Документацией и конкурсной заявкой победителя Конкурса, за исключением случаев, предусмотренных Документацией.

В соответствии с пунктом 3 Документации, в составе заявки на участие в Конкурсе участник должен представить финансово-коммерческое предложение, оформленное по форме приложения № 3 Документации, в котором должны быть изложены все условия, соответствующие требованиям технического задания. При этом, в соответствии указанным приложением Документации участнику Конкурса необходимо указать, в том числе максимальную стоимость единицы продукции.

Таким образом, Документацией и Положением о закупке не установлена возможность изменения цены единицы продукции.

Пунктом 4.1 Документации установлен, порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок участников Конкурса, в том числе по критерию «Цена договора». При этом оценка заявок участников по указанному критерию проводится путем деления минимальной цены финансово-коммерческого предложения (без учета НДС) из всех предложенных участниками на цену

финансово-коммерческого предложения (без учета НДС), предложенную рассматриваемым участником.

Вместе с тем, пунктом 1.3 проекта договора к Документации установлено, что условия поставки нефтепродуктов, не определенные договора, а также цен нефтепродуктов (в соответствии с пунктом 6.3) периоды (сроки) поставки, поставляемое в этих периодах количество нефтепродуктов, ассортимент, особенности тары и упаковки, согласовываются Сторонами в дополнительных соглашениях к договору, являющихся его неотъемлемыми частями.

В соответствии с пунктом 6.1 проекта договора Документации по каждой партии товара сторонами согласовывается цены, количество, ассортимент, условия поставки и оплаты, которые оформляются Дополнительными соглашениями к настоящему договору.

Кроме того, согласно пункту 6.3 проекта договора Документации расчет цен на нефтепродукты на планируемый месяц осуществляется на основании цен экспортного паритета и средневзвешенных цен биржевых торгов ЗАО СпбМТСБ по каждому базису и виду топливного ресурса.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что при исполнении обязательств по договору изменению подлежит цена единицы продукции с учетом изменений биржевых цен на нефтепродуктов.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о противоречии положений проекта договора Документации положениям Документации и нарушают требованиям Положения о закупке.

Кроме того, не представляется возможность установить целесообразность проведения оценки заявок участников Конкурса по критерию «Цена договора», поскольку в соответствии с положениями проекта договора Документации, продукция будет закупаться Заказчиком по биржевой цене, вне зависимости от предложенной участниками Конкурса цены договора.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в нарушении требований Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлен срок действия банковской гарантии для обеспечения заявок на участие в Конкурсе, поскольку не соответствует сроку возврата обеспечения в случае внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе.

Пунктом 8.6.1 Документации установлено, что обеспечение конкурсной заявки может быть представлено как в форме внесения денежных средств, так и в форме банковской гарантии.

Согласно пункту 8.6.6 Документации денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, возвращаются на счет

участника конкурса в течение 10 (десяти) рабочих дней, если иное не предусмотрено конкурсной документацией, с даты наступления одного из следующих случаев:

- после принятия решения об отказе от проведения конкурса – всем участникам конкурса, подавшим конкурсные заявки;
- после отзыва участником конкурса конкурсной заявки до окончания срока подачи заявок – такому участнику конкурса;
- после отказа участника конкурса от продления срока действия конкурсной заявки – такому участнику конкурса;
- после вскрытия заявок – лицам, не представившим заявку или участникам, не представившим электронную часть заявки (при проведении конкурса в электронной форме), на основании подписанного уполномоченным лицом, письменного обращения, в котором должны быть указаны реквизиты счета для перечисления денежных средств;
- после получения конкурсной заявки после окончания срока подачи заявок – участникам конкурса, которые подали эти заявки;
- после утверждения комиссией итоговых протоколов проведения конкурса – участникам, которые не стали победителями конкурса, в том числе участникам, не представившим бумажную часть заявки (при проведении конкурса в электронной форме в случае, предусмотренном абзацем 1 пункта 8.3.2 конкурсной документации);
- после заключения договора – победителю конкурса, участнику, конкурсной заявке которого присвоен второй номер, участнику, с которым в соответствии с Документацией заключается договор.

Кроме того, пунктом 8.6.8 Документации установлено, что срок действия банковской гарантии должен составлять 120 (сто двадцать) дней со дня вскрытия заявок, установленного в пункте 1.8 Документации. Оригинал банковской гарантии должен быть представлен в составе конкурсной заявки.

При этом согласно пункту 8.6.18 Документации возврат банковской гарантии осуществляется заказчиком в случаях, указанных в пункте 8.6.6. Документации, представившему ее лицу или гаранту при условии отсутствия обстоятельств, предусмотренных подпунктом 8 пункта 8.6.12 Документации, взыскание по ней не производится.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что срок действия банковской гарантии установлен, с учетом неопределенности сроков проведения Конкурса.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств ограничения количества участников закупки путем установления вышеуказанных сроков возврата обеспечения в виде денежных средств и срока действия банковской гарантии.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

6. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлено

положение о возможности Заказчика проводить выездные проверки в отношении участников Конкурса.

В соответствии с пунктом 7.8.10 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет, а также 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 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, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлено требование к банковской гарантии для обеспечения договора, выданной банком из из утвержденного Заказчиком списка.

В соответствии с пунктом 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 договора.

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, Заказчиком может быть принято решение о не согласовании банка, представленного участником закупки, что ставит подписание договора в зависимость от принятия решения Заказчиком.

Таким образом, действия Заказчика, установившего закрытый перечень банков для представления обеспечения исполнения договора, противоречит 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, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

8. Пунктом 3.2 Документации установлено, что товар должен соответствовать требованиям Технического регламента Таможенного союза «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту», утвержденному решением Комиссии Таможенного союза от 18.10.2011 № 826 (с изменениями, внесенными решениями Совета ЕЭК и действующими на момент проведения процедуры закупки).

В подтверждение соответствия качества предлагаемой к поставке продукции, участнику необходимо предоставить декларацию соответствия на предлагаемую продукцию.

При этом пунктом 8.1.8.4 Документации установлено, что в конкурсной заявке должны быть представлены документы, подтверждающие соответствие участников конкурса, предлагаемых ими товаров, работ, услуг установленным требованиям конкурсной документации и условиям допуска к участию в Конкурсе, в частности, перечисленным в пунктах 2, 3.2 Документации. Перечень документов и порядок их оформления указываются в пунктах 2, 3.2, 8.7 Документации.

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

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

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника заключений деклараций соответствий обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанный в «Техническом задании» Документации товар.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении заключений Государственного образца, научных отчетов, деклараций и сертификатов, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурсе.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанное требование является избыточным, поскольку для его исполнения Заказчик устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе произвести/приобрести соответствующий товар для получения копии указанных документов, либо запросить вышеуказанные документы у производителя/дилера, официального представителя, что противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. Пунктом 7.8.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников отбора информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с квалификационной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и(или) дополнение конкурсных заявок участников.

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

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование, 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.

10. 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 требования, 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.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ОАО «Солид - товарные рынки» от б/д б/н (от 09.06.2017 вх. 88896/17) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 817/ОКЭ-РЖДС/17 на право заключения договора поставки нефтепродуктов для нужд ОАО «РЖД» (извещение № 31705119313) обоснованной в части отсутствия в Документации срока действия договора, наличия противоречий положений Документации в части фиксации стоимости, неправомерного положения Документации о праве Заказчика проводить выездные проверки, требований к обеспечению договора банковской гарантией, выданной банком из списка Документации.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 20.06.2017 № 223ФЗ-548/17.

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