

## 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 экспертизе, 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 (Росприроднадзора) 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

### **Р Е Ш И Л А:**

1. 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.

2. 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».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку по результатам проведения Конкурса заключен договор.

4. 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.