

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-441/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энерджи Сервис» 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»

18.06.2018

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Энерджи Сервис» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 735/ОАЭ-АХУ/18 на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчёвская, д. 35 (извещение № 31806160484), 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 «Энерджи Сервис» (далее - Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 735/ОАЭ-АХУ/18 на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчёвская, д. 35 (извещение № 31806160484) (далее - Аукцион, 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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 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 закупках).

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.

20.02.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

дата и время окончания подачи заявок — 27.03.2018 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 02.04.2018 в 11:00;

дата и время подведения итогов – 05.04.2018 в 12:30;

начальная (максимальная) цена договора: 41 250 734, 01 рубля;

на участие в Аукционе подано 9 заявок, из них 3 отклонено.

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 Закона о закупках 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 Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение о признании Заявителя уклонившимся от заключении договора по результатам проведения Аукциона.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением 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 представителей Заявителя, 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.

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 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 протоколу проведения Аукциона от 13.04.2018 № 735/ОАЭ-АХУ/18/2, опубликованному в ЕИС 13.04.2018, ценовое предложение Заявителя признано лучшим, на основании чего Заявитель признан победителем Аукциона.

Вместе с тем, в соответствии с протоколом аукционной комиссии от 21.05.2018 № 20, опубликованного в ЕИС 24.05.2018, на основании пункта 8.3.5 Документации, Заявитель признан уклонившимся от заключения договора в связи с не предоставлением Заказчику подписанного со своей стороны договора, обеспечения исполнения договора в сроки, установленные пунктом 8.3.3. Документации.

Согласно пункту 298 Положения о закупке, если победитель открытого аукциона, не подписал протокол аукциона либо уклонился от подписания договора, либо не представил в установленные аукционной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 8.3.3 Документации, участник Аукциона, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 5 (пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник Аукциона, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор.

Согласно пункту 8.3.5 Документации, в случае если победитель аукциона уклоняется от подписания договора в установленные сроки, договор может быть заключен с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что 16.04.2018 в адрес Заявителя поступил проект договора от Заказчика. В сроки, установленные пунктом 8.3.3 Документацией, а именно: 23.04.2018 Заявителем в адрес Заказчика направлен полный пакет документов, включая подписанный со своей стороны договор, а также копия банковской гарантии на обеспечение исполнения обязательств по договору от 20.04.2018 № 070863. При этом, согласно представленной переписке с представителем Заказчика, оригинал подписанного со стороны Заявителя договора был получен Заказчиком 23.04.2018. Кроме того, во исполнение требований раздела 7 Технического задания Документации,

Заявитель в адрес Заказчика представил калькуляцию стоимости товаров, работ, услуг с указанием единичных расценок без учета НДС.

Также, представитель Заявителя пояснил, что в период с 23.04.2018 по 24.05.2018 между Заказчиком и Заявителем велись переговоры и переписка посредством электронной почты в отношении изменения представленной калькуляции и сроков выполнения работ. После согласования вышеперечисленных условий договора 21.05.2018 Заявитель представил в адрес Заказчика в бумажном и в электронном виде конечную версию договора с соответствующими изменениями. При этом, 25.05.2018 Заказчиком в ЕИС опубликован протокол аукционной комиссии от 21.05.2018 № 20, согласно которому Заявитель признан уклонившимся от заключения договора на основании пункта 8.3.5 Документации, в связи с не предоставлением Заказчику подписанного со своей стороны договора, обеспечения исполнения договора в сроки, установленные пунктом 8.3.3. Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно пункту 8.1.3 Документации, договор может быть заключен только после представления победителем обеспечения исполнения договора. Вместе с тем, представленная Заявителем банковская гарантия на обеспечение исполнения обязательств по договору от 20.04.2018 № 070863 не соответствует требованиям Документации, ввиду наличия в ней существенной ошибки в наименовании (предмете) закупки, а именно: в тексте банковской гарантии указан открытый аукцион № 735/ОАЭ-АХО/18, вместо № 735/ОАЭ-АХУ/18. Кроме того, согласно выписке из реестра передачи документов, оригинал банковской гарантии передан Заказчику 28.04.2018, то есть с нарушением сроков, предусмотренных пунктом 8.3.3 Документации, и является основанием для признания такого участника уклонившимся от заключения договора в соответствии с пунктом 8.1.4 Документации.

Учитывая тот факт, что Документация не содержит требований к предоставлению оригинала банковской гарантии на обеспечение исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации и представленные материалы, пришла к выводу, что Заявителем в установленные пунктом 8.3.3 Документации сроки представлен полный пакет документов, включая подписанный со своей стороны договор, а также копия банковской гарантии на обеспечение исполнения обязательств.

Также, как следует из представленных Заявителем графических изображений (скриншотов) электронной переписки между Заявителем и Заказчиком, Заявителем предприняты все меры по изменению по требованию Заказчика калькуляции и сроков выполнения работ, а также представлению проекта договора в электронном виде в ответ на письмо Заказчика от

21.05.2018, что свидетельствует о действиях Заявителя, направленных на заключение соответствующего договора. На основании вышеизложенного, Заявитель не может быть признан уклонившимся от заключения договора.

Кроме того, согласно пункту 8.3.9 Документации, в срок, предусмотренный для заключения договора, заказчик вправе отказаться от заключения договора с победителем (участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора), единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) в случае установления его несоответствия требованиям аукционной документации или в связи с предоставлением участником недостоверной информации о своем соответствии таким требованиям.

Вместе с тем, согласно информации, размещенной в ЕИС, протокол аукционной комиссии о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора принят 21.05.2018 и опубликован в ЕИС 24.05.2018, что нарушает сроки, установленные пунктом 8.3.9 Документации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, признавшего Заявителя уклонившимся от заключения договора, 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.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам Аукциона, 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. Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник Аукциона должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений. В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

- действующую на момент подачи заявки лицензию на право осуществления деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (со всеми приложениями при наличии), включающую в себя следующие виды

работ:

1. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожаротушения и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ

2. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ

3. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем противопожарного водоснабжения и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ

4. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем (элементов систем) дымоудаления и противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ

5. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем оповещения и эвакуации при пожаре и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ

6. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт фотолюминесцентных эвакуационных систем и их элементов

7. Монтаж, техническое обслуживание и ремонт противопожарных занавесов и завес, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.

Вместе с тем, учитывая предмет договора, установление требования к участникам Аукциона о подтверждении наличия у участника закупки лицензии МЧС России на осуществление деятельности, указанной в пункте 2.1 Документации, может привести к ограничению количества участников закупки.

Кроме того, учитывая, что участником может быть привлечен субподрядчик для выполнения работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств пожарной безопасности зданий и сооружений, требование о наличии соответствующей лицензии МЧС России является избыточным, поскольку отсутствие подтверждения наличия указанной лицензии у участника Аукциона на этапе подачи заявки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит 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.

3. Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Аукциона должен иметь опыт фактически оказанным услугам по эксплуатации и/или обслуживанию комплексных инженерных систем, стоимость которых

составляет не менее 20% (Двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора без учета НДС, установленной в приложении № 2 к Документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по эксплуатации и/или обслуживанию комплексных инженерных систем.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 9 к Документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.2 Документации;

и

- акты об оказании услуг;

и

- договоры на оказание услуг (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 Аукциона опыта оказания услуг по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование 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.

4. Согласно пункту 2.3 Документации, участник Аукциона должен располагать квалифицированным персоналом, в том числе:

– начальник службы (эксплуатации инженерно-технических систем) – не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках до 1000В и допуск к самостоятельным работам с тепловыми энергоустановками;

– инженер-электрик - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках до 1000В;

– инженер по эксплуатации оборудования - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках до 1000В;

- инженер по эксплуатации теплотехнического оборудования - не менее 1 (одного) работника, имеющий допуск к самостоятельным работам с тепловыми энергоустановками;
- инженер по обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках до 1000В и допуск к самостоятельным работам с тепловыми энергоустановками;
- инженер по эксплуатации сооружений и оборудования водопроводно-канализационного хозяйства - не менее 1 (одного) работника, имеющий допуск к самостоятельным работам с тепловыми энергоустановками;
- инженер - не менее 4 (четыре) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках до 1000В и допуск к самостоятельным работам с тепловыми энергоустановками;
- слесарь по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования - не менее 8 (восемь) работников, имеющий группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках до 1000В и допуск к самостоятельным работам с тепловыми энергоустановками;
- слесарь-сантехник - не менее 8 (восемь) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках до 1000В;
- электромонтер по ремонту и обслуживанию электрооборудования - не менее 12 (двенадцати) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках до 1000В.

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

- документ по форме приложения № 10 к Документации;
- действующие удостоверения по электробезопасности;
- действующие удостоверения о допуске к самостоятельным работам в тепловых энергоустановках.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен 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 Аукционе.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Аукциона 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 рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе, от 10.04.2018 № 735/ОАЭ-АХУ/18/1, участникам Аукциона ООО «СОЦИУМ-СООРУЖЕНИЕ», ООО «Управляющая компания Регион Климат», ООО «ИНТЕБ» отказано в допуске к участию в Аукционе на основании несоответствия указанных участников Аукциона вышеназванному требованию Документации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявки ООО «СОЦИУМ-СООРУЖЕНИЕ», ООО «Управляющая компания Регион Климат», ООО «ИНТЕБ», ввиду несоответствия требованию, установленному пунктом 2.3 Документации, 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 5.3.3.1 Документации установлено, что участник Аукциона должен соответствовать требованию об отсутствии у участника Аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. Участник Аукциона 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 — 27.03.2018, дата рассмотрения заявок — 02.04.2018. Таким образом, участник Аукциона 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 (например, не по вине такого участника), повлечет признание Заказчиком таких сведений (содержащихся в представленных участником в составе заявки документах) недостоверными, что является основанием для отказа в допуске на участие в Аукционе такому участнику Аукциона на любом этапе проведения Аукциона, согласно требованиям пункта 6.5.4 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 Аукционе декларации об отсутствии задолженности перед бюджетом Российской Федерации на дату

рассмотрения заявки на участие в Аукционе 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.

6. Пунктом 6.5.8 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у участников аукциона информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в аукционной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников.

В соответствии с пунктом 6.5.10 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 Аукционе 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 Аукциона.

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 Аукциона 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 Аукциона. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Аукциона 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 8.1.8 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 8.1.9 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 8.1.10 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 8.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Аукциона, 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 Аукциона.

Кроме того, в случае если участником Аукциона, 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.

Также, 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 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.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энерджи Сервис» (ИНН: 7717157590, ОГРН: 1157746130068) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 735/ОАЭ-АХУ/18 на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчёвская, д. 35

(извещение № 31806160484) обоснованной.

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. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 18.06.2018 № 223ФЗ-441/18.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.06.2018 № 223ФЗ-441/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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