

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-485/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПромТрансИнвест» 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»

05.07.2018

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ПромТрансИнвест» от 28.06.2018 № 36 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 240/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров на оказание услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов (Лоты №№ 3, 9, 11, 12, 13, 14, 16) (извещение № 31806315943), 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 «ПромТрансИнвест» (далее — Заявитель) от 28.06.2018 № 36 (вх. 103555/18 от 28.06.2018) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 240/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров на оказание услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов (извещение № 31806315943) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите



конкуренции 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.

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 www.zakupki.gov.ru (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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 30.03.2018;
2. Дата окончания подачи заявок — 26.04.2018;
3. Дата рассмотрения заявок — 19.06.2018;
4. Дата подведения итогов Конкурса — 20.06.2018.

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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

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

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16;

2. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе по Лотам №№ 9, 11.

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.

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 Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16.

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.

Пунктом 1.6 Документации установлено требование о предоставлении участниками Конкурса обеспечения заявок в соответствующем размере.

Согласно пункту 8.1.8.5 Документации в конкурсной заявке должны быть представлены документы, подтверждающие внесение обеспечения конкурсной заявки (если в извещении и конкурсной документации содержится данное требование): банковская гарантия с приложением документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего гарантию от имени гаранта в соответствии с требованиями пункта 8.6.16 Документации, или платежное поручение о перечислении денежных средств.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Документации часть заявки на бумажном

носителе подается по адресу и в сроки, указанные в пункте 1.8 Документации, и состоит из оригинала банковской гарантии (если обеспечение заявки предоставляется участником в виде банковской гарантии).

Пунктом 1.8 Документации установлено, что дата окончания срока подачи заявок – в 12:00 часов московского времени «26» апреля 2018 г.

При этом согласно пункту 7.4.8 Документации Заказчик рассматривает только те конкурсные заявки (части заявок) на участие в конкурсе, которые подписаны электронной подписью и направлены ему до наступления срока окончания подачи заявок.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки от 19.06.2018 № 240/ОКЭ-ЦДИ/18/2 (далее — Протокол рассмотрения) Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16, на основании пункта 7.8.2 Документации, в том числе в связи с невнесением обеспечения конкурсных заявок.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявки участников Конкурса и сообщил, что Заявителем по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16 представлено обеспечение заявки в виде банковской гарантии, при этом бумажная часть заявки, содержащая указанные банковские гарантии, получена Заказчиком после окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, что не соответствует требованиям Документации.

Кроме того, согласно сведениям об отслеживании грузов DHL Express бумажная часть заявки принята у отправителя 26.04.2018 в 16:55.

Согласно пункту 7.8.2 Документации участник Конкурса не допускается к участию в Конкурсе, в том числе в случае невнесения обеспечения конкурсной заявки (если конкурсной документацией установлено такое требование).

Вместе с тем, представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих о надлежащем предоставлении обеспечения заявок по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16 в виду непредставления обеспечения заявок на участие в закупке, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке, Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе по Лотам №№ 9, 11.

Как указывалось ранее, 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

Пунктом 8.1.8.12 Документации установлено, что в конкурсной заявке должны быть представлены документы, содержащие информацию о месте регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), документы, удостоверяющие личность (для физических лиц) (если пунктом 1.12 конкурсной документации установлен приоритет товаров российского происхождения).

Согласно Протоколу рассмотрения Заявителю отказано в допуске по Лотам №№ 9, 11 на основании пункта 7.8.3 Документации в связи с установлением недостоверности информации, содержащейся в составе заявки Заявителя.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем представлена коллективная заявка на участие в Конкурсе ООО «ПромТрансИнвест» и ООО «Транс сервис», при этом согласно представленной выписке ЕГРЮЛ ООО «Транс сервис» сведения о юридическом адресе недостоверны.

Согласно выписке ЕГРЮЛ ООО «Транс сервис» зарегистрировано по адресу (месту нахождения): Смольная ул., д. 24А, Москва, 125445. При этом в пункте 9 выписки ЕГРЮЛ указано: «сведения недостоверны».

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представил материалы и сообщил, что достоверность сведений о месте регистрации подтверждается договором аренды нежилого помещения от 28.02.2017 № 617/17 и дополнительным соглашением от 31.01.2018 № 1 к такому договору, согласно которым ООО «Транс сервис» арендует помещение по адресу Смольная ул., д. 24А, Москва, 125445.

Кроме того, представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащего исполнения Заявителем договора, заключаемого по результатам Конкурса в виду наличия записи в выписке ЕГРЮЛ «сведения недостоверны».

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации Лотам №№ 9, 11.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя по Лотам №№ 9,11 по основаниям, указанным в Протоколе рассмотрения, нарушают требования части 6 статьи 3, пунктов 1,3 части 10 статьи 4 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 правонарушений.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию 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.

3. 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.

Пунктом 7.8.7 Документации установлено, что Заказчик вправе до подведения итогов Конкурса в письменной форме запросить у участников Конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение конкурсной комиссии Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

В соответствии с пунктом 7.8.9 Документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в конкурсных 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 проверки, 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.

При этом 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.

Кроме того, 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, могут ограничить 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.

4. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено требование «об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. 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 — 19.06.2018. 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 (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 Конкурсе такому участнику Конкурса на любом этапе проведения Конкурса, согласно требованиям пункта 7.8.3 Документации.

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

5. Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса,

представляет 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, 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.

6. Пунктом 2.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен иметь опыт фактически оказанных услуг по обслуживанию проводниками служебных и/или служебно-технических вагонов, 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 обслуживанию проводниками служебных и/или служебно-технических вагонов.

В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ по форме приложения № 10 к Документации о наличии опыта, указанного в пункте 2.1 Документации;
- акты об оказании услуг;
- 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 закупки опыта оказания услуг по обслуживанию проводниками служебных и/или служебно-технических вагонов, а также подтверждающих документов в соответствии с пунктом 2.1 Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, участник Конкурса может не обладать опытом оказания услуг по обслуживанию проводниками служебных и/или служебно-технических вагонов, при этом ранее оказывать иных аналогичных услуг надлежащим образом в соответствии с требованиями договора оказания услуг, при этом в соответствии с требованиями пункта 2.1 Документации такой участник не соответствует требованиям Документации.

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

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 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.

Вместе с тем, вышеуказанные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16, поскольку по указанным основаниям заявки участников Конкурса не отклонялись.

8. Согласно подпункту 2.2 пункта 4.1 Документации Заказчиком осуществляется оценка заявок участников Конкурса, в том числе по критерию «Отрицательный опыт оказания услуг для Заказчика». При этом указано, что сумма баллов, присвоенная заявке участника по всем критериям, указанным в пункте 4.1 Документации, уменьшается на 5 баллов при наличии у участника отрицательного опыта выполнения работ для заказчика.

Отрицательным является опыт работ с контрагентом за период три календарных года, предшествующих дате проведения настоящей закупки в случае расторжения договора заказчиком (ОАО «РЖД») в одностороннем порядке или по решению суда с данным контрагентом в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) им своих обязательств по договору; в случае наличия у ОАО «РЖД» претензий к участнику, направленных заказчиком в адрес участника в установленном Положением о договорной и претензионной работе в ОАО «РЖД», утвержденным приказом ОАО «РЖД» от 30.03.2016 N 15, порядке, а также порядке, предусмотренном внутренними ненормативными документами заказчика, регламентирующими порядок осуществления претензионной работы; в случае уклонения от заключения договора по результатам проведенных процедур закупок.

Вместе с тем, указанный порядок оценки не может быть применен в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом (например, ПАО «Транснефть», ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), будет оценен без применения вышеуказанных санкций.

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Документации не установлены надлежащим образом

критерии оценки и порядок оценки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, что не позволяет объективно сопоставить заявки участников Конкурса. Указанные действия нарушают пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, вышеуказанные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса по Лотам №№ 3, 12, 13, 14, 16, поскольку по указанным Лотам допущено не более 1 участника.

9. Пунктом 2.2 Документации установлено, что участник Конкурса должен располагать квалифицированным персоналом для оказания услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов, например:

лот № 9: не менее 80 проводников не ниже 3-его разряда.

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

- документ по форме приложения № 11 к Документации;
- действующие документы, подтверждающие прохождение проводниками обучения и/или повышения квалификации по профессии «Проводник пассажирского вагона» не ниже 3 разряда.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, указанных в пункте 2.2 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагают дополнительные непредусмотренные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Кроме того, согласно Протоколу рассмотрения участнику ООО «ЖелДорСервис» отказано в допуске к участию в Конкурсе по Лоту № 9 в связи с несоответствием требованиям пункта 2.2 Документации.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, установившего в Документации требование к участникам закупки о подтверждении наличия квалифицированного персонала в составе заявки на участие в Конкурсе, и отклонившего заявку ООО «ЖелДорСервис» на участие в Конкурсе, ввиду отсутствия в заявке такого подтверждения, 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 составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ПромТрансИнвест» (ИНН: 5262222271, ОГРН: 1085262000185) от 28.06.2018 № 36 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого конкурса в электронной форме № 240/ОКЭ-ЦДИ/18 на право заключения договоров на оказание услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов (извещение № 31806315943) обоснованной в части неправомерного отказа в допуске к участию в Конкурсе по Лотам №№ 9, 11.

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 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 05.07.2018 № 223ФЗ-485/18.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.07.2018 № 223ФЗ-485/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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