

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-914/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Эфител» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

10.10.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>

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

У С Т А Н О В И Л А:

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

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

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

№ Наименование производственного ресурса

п/п

Требования к
количественным и
качественным
характеристикам

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

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

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

и/или

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

такого помещения (помещений);

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

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

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

и/или

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

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

и/или

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

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

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

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

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

договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие производственные мощности и такой квалифицированный персонал могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки заявок на участие в закупке.

Согласно подпункту 3.1 пункта 4.1 Документации, оценка заявок участников по

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

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

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

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

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

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

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

заказчиков».

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

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

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

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

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

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

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

соответствующей формуле. При этом:

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

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

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

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

6. Пунктом 6.3.3.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен соответствовать требованию об отсутствии у участника Конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник Конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

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

ограничению количества участников в виду сокращения количества участников закупки, так как фактически задолженность участника на момент подачи заявки должна соответствовать 0 рублей 00 копеек.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

В соответствии с пунктом 7.8.10 Документации, в случае препятствования участником проверке достоверности сведений, информации и документов, содержащихся в заявке участника, в том числе путем выездных проверок, его заявка может быть отклонена.

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

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Конкурса в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Конкурса. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Конкурса допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

8. Согласно пункту 9.1.8 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 6 к Документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц.

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

конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер <...> единственный участник, допущенный к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное обращение заказчику с приложением проекта банковской гарантии соответствующего требованиям конкурсной документации.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. Пунктом 9.2.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пункту 4.2 проекта договора Документации (далее — Договор), исполнитель по договору не вправе привлекать к оказанию услуг по Договору третьих лиц без письменного согласования с Заказчиком.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с субподрядчиком и третьим лицом, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц устанавливаются исполнителем по

договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком указанных условий.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Эфител» от 29.09.2017 № 49 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса в электронной форме № 1304/ОКЭ-ТИ/17 на право заключения договора на оказание услуг по информационно-консультационному обслуживанию входящих обращений клиентов ОАО «РЖД», услуг по обработке других видов обращений, осуществлению исходящего обзвона для нужд ОАО «РЖД», а так же организационно-техническому сопровождению проекта (извещение № 31705482254) обоснованной в части неправомерного установления требований к участникам Конкурса о том, что участник Конкурса должен обладать производственными мощностями (ресурсами) для оказания услуг, а также располагать квалифицированным персоналом.
 - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 10.10.2017 № 223ФЗ-914/17.

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