

по результатам рассмотрения жалобы АО «БТК групп» 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»

03.03.2016

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX

XX

XX
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «РЖД» XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 19.10.2015 № 846-ДП, XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 23.04.2015 № 77АБ6794780, XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 02.03.2016 № 5-Д, XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 03.03.2016 № 37-Д,

АО «БТК групп» XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 02.11.2015 № 372, XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 02.03.2016 № 36/3,

рассмотрев жалобу АО «БТК групп» от 25.02.2016 б/н (вх. от 25.02.2016 № 24414/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса № 2221/ОКЭ-РЖДС/15 на поставку форменной одежды для нужд ОАО «РЖД» и ДЗО (извещение № 31503187433), 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 АО «БТК групп» (далее - Заявитель) от 25.02.2016 б/н (вх. от 25.02.2016 № 24414/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса № 2221/ОКЭ-РЖДС/15 на поставку форменной одежды для нужд ОАО «РЖД» и ДЗО (извещение № 31503187433) (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 закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (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.

31.12.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, выразившиеся в:

- 1) не предоставлении в полном объеме нормативно-технической документации (далее – НТД) на ассортимент поставляемого товара, а именно на: жакеты форменные женские для начальников фирменных поездов, фартук фирменный мужской для проводников фирменных поездов, пилот кейс, не предоставлении технических условий (далее – ТУ) на ряд позиций ассортимента, что не позволяет участнику закупки исполнить требования, установленные пунктами 1.9, 3.2.3 Документации;
- 2) предоставленная Заказчиком НТД содержит несоответствия, противоречия, а также недостаточные технические требования к продукции, что не позволяет участнику закупки подготовить и подать заявку, соответствующую требованиям Документации;
- 3) установлении в Документации неизмеряемых требований к участникам закупки, противоречащих Положению о закупке, Закону о закупках;
- 4) установлении требований к оформлению банковской гарантии только в определенных Заказчиком банках, создающих необоснованные ограничения конкуренции при проведении Конкурса, а также нарушающих положения Закона о закупках.

Представители Заказчика с доводами жалобы Заявителя не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Конкурсной документацией.

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

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке

товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пояснениям Заказчика и документам, представленных на заседание Комиссии ФАС России, технические требования к товару, изложенные в Документации, в полном объеме содержат требования к поставляемой продукции.

Согласно пункту 3.2.3 Документации Заявитель воспользовался правом на предоставление технической документации. Так, представителем АО «БТК групп» Зубеевой К.А. в Росжелдорснаб ОАО «РЖД» 11.02.2016 получено на руки 96 технических условий образцов форменной одежды, один образец «пилот-кейса», образец сумки для билетного разъездного кассира, о чем имеется отметка в реестре передачи копий технических условий.

Таким образом, Заявитель не был ограничен в участии в Конкурсе и изготовлении образцов форменной одежды, имел техническую документацию.

Вместе с тем Заявителем не представлено доказательств невозможности принятия участие в Конкурсе, ограничения количества участников Конкурса.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно пояснениям Заказчика и документам, представленным на заседание Комиссии ФАС России, 26.02.2016 в 10 час. 50 мин. Заявитель предоставил в Росжелдорснаб ОАО «РЖД» образцы изделий на часть лота продукции, в том числе на все виды сорочек и блузок, предусмотренные Документацией.

Линейные измерения, необходимые для беспрепятственного изготовления образцов форменной одежды в полном объеме указаны в технических заданиях и изменениях к ним.

Таким образом, препятствия и ограничения для изготовления необходимого образца форменной одежды у участников Конкурса отсутствовали.

Из жалобы Заявителя следует, что Документация содержит разночтения между Техническим заданием, ТУ и извещениями об изменениях, что вводит в заблуждение участников Конкурса.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России также пояснили, что сертификация изделий осуществляется по номеру технической документации (ТУ), которую 11.02.2016 Заявитель получил на руки. Ввиду того, что при сертификации образцов форменной одежды применяются наименования с учетом последних изменений разночтения в наименованиях форменной одежды отсутствуют. Необходимость сертификации образцов форменной одежды обусловлена необходимостью их соответствия требованиям технической документации, НТД, а не наименования продукции. В сертификате соответствия указывается номер нормативно-технической или технической документации.

Вместе с тем, Заявителем не представлено доказательств невозможности подачи заявки на участие в Конкурсе в связи с необходимостью подтверждения поставляемого товара техническим требованиям.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции. Исходя из требований пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа выдает обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Тех-Березка» от 20.01.2016 № 014 (вх. от 27.01.2016 № 9487/16) на действия (бездействие) Заказчика Комиссией ФАС России 04.02.2016 принято Решение по делу № 223ФЗ-43/16 (далее — Решение), выдано предписание по делу № 223ФЗ-43/16 (далее - Предписание).

В соответствии с Решением в действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а именно установление в Документации требования о необходимости предоставления образцов форменной одежды, ограничивающего круг участников закупочной документации, неизмеряемых требований к участникам закупки, установления перечня банков, приемлемых для обеспечения конкурсной заявки и обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в Документации установлены требования о необходимости предоставления образцов форменной одежды, неизмеряемые требования к участникам закупки, установлены перечни банков, приемлемых для обеспечения конкурсной заявки и обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору.

В соответствии с пунктом 1 Предписания Заказчику надлежало, в том числе, исключить противоречия пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушения части 1 статьи 2 Закона о закупках в части установления в Документации неизмеряемых требований к участникам закупки, требований к обеспечению заявок исключительно в форме банковской гарантии, требований Документации к обеспечению конкурсной заявки, обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору поставки исключительно в определенных Заказчиком банках.

Согласно пояснениям представителя Заказчика Предписание от 04.02.2016 № 223ФЗ-43/16 по состоянию на 03.03.2016 не исполнено, поскольку Заказчик не согласен с отдельными положениями Решения и Предписания, в связи с чем указанное Решение и Предписание обжалованы в Арбитражный суд города Москвы.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 127 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации к его форме и содержанию, о чем арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщили об обжаловании в Арбитражный суд г. Москвы Решения и Предписания, представив копию заявления о признании незаконными Решения и Предписания с отметкой канцелярии суда о

принятии от 25.02.2016.

Вместе с тем определение о принятии заявления к производству и возбуждении производства по делу отсутствует на официальном сайте Арбитражного суда г. Москвы в сети «Интернет» (www.msk.arbitr.ru).

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что правовые основания для неисполнения Предписания Заказчиком в срок, установленный в пункте 4 Предписания, отсутствуют.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «БТК групп» от 25.02.2016 б/н (вх. от 25.02.2016 № 24414/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении открытого конкурса № 2221/ОКЭ-РЖДС/15 на поставку форменной одежды для нужд ОАО «РЖД» и ДЗО (извещение № 31503187433) обоснованной в части установления неизмеряемых требований к участникам закупки, установления требований к оформлению банковской гарантии исключительно из перечня банков, приемлемых для обеспечения конкурсной заявки и обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору.

2. Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.03.2016 № 223ФЗ-89/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В связи с тем, что для устранения выявленных в действиях Заказчика нарушений выдано предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов от 04.02.2016 по делу № 223ФЗ-43/16, по данному делу предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов не выдавать.

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