

РЕШЕНИЕ

по делу № ЖФ-153/2012

о рассмотрении жалобы и проведении внеплановой проверки

05 октября 2012 года г. Благовещенск

Решение изготовлено в полном объеме 10.10.2012.

Комиссия Амурского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> - председателя Комиссии - врио руководителя управления; <...> – начальника отдела государственных и муниципальных заказов, <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела государственных и муниципальных заказов,

в присутствии представителя заявителя – ОАО «Хладомкомбинат» - <...>, действующего на основании доверенности от 25.01.2011, <...> действующего на основании доверенности от 02.10.2012, в присутствии представителя государственного заказчика – ФГБОУ ВПО «Амурский государственный университет» - <...>, действующего на основании доверенности от 04.10.2012 № 48,

разъяснив участникам заседания их права, порядок рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки, сообщив о ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

рассмотрела поступившую 28.09.2012 жалобу Открытого акционерного общества «Хладокомбинат» на действия заказчика - Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Амурский государственный университет" при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку молока, объявленного извещением № 0323100012212000146 от 20.09.2012, выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно: заказчиком установлены требования к упаковке молока - Полипак 0,5 литра, Тетрабрик 0,5 литра, Тетрабрик 1 литр (без указания на эквивалент), которые ограничивают круг участников размещения заказа.

В ходе заседания комиссии представители заявителя настаивали на доводах жалобы и пояснили следующее.

Молоко в выбранных видах упаковки в совокупности предлагаются только конкретным местным производителем, ОАО «Благовещенский молочный комбинат», и заведомо ссылаясь только на данные виды упаковки, заказчик ограничивает тем самым конкуренцию и права других производителей молока на территории города и области, которые производят и упаковывают продукцию в полном соответствии с требованиями ст.35 Федерального закона № 88-ФЗ от 12 июня 2008 г. «Технический регламент на молоко и молочную продукцию».

Установленные заказчиком требования к упаковке молока содержат указание на товарный знак без ссылки на эквивалент.

Заказчиком Федеральное государственное бюджетное образовательное

учреждение высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» неоднократно, при проведении аукционов на поставку молока, отклонялись заявки участника размещения заказа ОАО «Хладокомбинат», подаваемые с указанием эквивалента упаковки.

Так, при проведении недавнего аукциона № 0323100012212000122 от 06.07.2012г. на поставку молока в 3-м квартале для нужд ФГБОУ ВПО АМГУ Заявка ОАО «Хладокомбинат» была отклонена по причине того, что была предложена упаковка Тетрофино 0,5 литра (эквивалент) вместо указанной в документации Тетрабрик 0,5 литра, хотя упаковка Тетрофино полностью соответствует требованиям № 88-ФЗ от 12 июня 2008 г. «Технического регламента на молоко и молочную продукцию».

На основании вышеизложенного заявитель считает, что документация на проведение открытого аукциона в электронной форме на поставку молока для нужд Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» существенно нарушает действующее законодательство РФ.

Представитель государственного заказчика пояснил следующее.

В соответствии с частью 2.1 статьи 57 Закона срок обжалования действий заказчика или положений документации об открытом аукционе в электронной форме истек, и разрешение спора осуществляется только в судебном порядке.

В соответствии с приложением № 3 к документации об аукционе молоко должно поставляться в фасовке - пакеты Тетрабрик 0,5 литра, Полипак 0,5 литра и Тетрабрик 1 литр.

В настоящее время существует множество видов асептической упаковки предназначенной для розлива, которые различаются по своим функциональным характеристикам:

Тетрабрик - первая упаковка в мире, позволявшая хранить молоко без холодильника, сохраняя при этом пищевую ценность продукта, более 4 месяцев.

Полипак - полиэтиленовые пакеты, позволяющие хранить молоко до 5 суток.

Тетрофино - упаковка для жидких пищевых продуктов для людей ищущих экономичную упаковку. Срок хранения молока в данной упаковке не превышает 45 дней. Кроме того, данная упаковка является мнущейся, подвержена образованию микротрещин, а значит попаданию внутрь микробов, а значит нарушению гигиеничности и безопасности.

Требование заказчика АМГУ по приобретению молока в упаковках Полипак и Тетрабрик для заказчика является существенным и обоснованным в силу сложившихся потребительских предпочтений посетителей пунктов общественного питания (студенческая столовая и буфеты АМГУ), а также экономическими обстоятельствами и санитарными требованиями.

Согласно части 2 статьи 34 Закона, заказчик вправе установить требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским

свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, следовательно, доводы ОАО «Хладокомбинат» являются неосновательными.

Из указанной нормы следует, что заказчик вправе определить в документации об аукционе такие требования к качеству товара, которые соответствуют его потребностям с учетом потребностей конечных потребителей, что не влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа и не содержит признаков нарушений Закона.

Рассматриваемый аукцион проводится на поставку молока, а не на его производство, в связи с чем, поставщиком товара может быть любое лицо, в том числе и не производитель товара, поэтому поставку молока в фасовке - пакеты Тетрабрик 0,5 литра, Полипак 0,5 литра и Тетрабрик 1 литр могут осуществлять любые поставщики.

В частности на территории Дальневосточного федерального округа молочную продукцию, аналогичную продукции, реализуемой ОАО «Молочный комбинат «Благовещенский», поставляют и ОАО «Молочный комбинат «Южно-Сахалинский».

АмГУ считает, что решение комиссии заказчика принято обоснованно, так как в соответствии с требованиями частей 1 и 2 статьи 34 Закона, комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе.

Таким образом, действия заказчика АмГУ не нарушают требований Закона, следовательно, жалоба ОАО «Хладокомбинат» не подлежит удовлетворению. На основании изложенного, заказчик просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав представителей заявителя, заинтересованного лица, изучив представленные материалы жалобы, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

20.09.2012 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0323100012212000146 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку молока.

Начальная (максимальная) цена контракта: 115 964,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени): 28.09.2012 в 10:00 часов.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 01.10.2012.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 04.10.2012.

В соответствии с протоколом от 01.10.2012 № 705 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме до окончания срока подачи заявок было поступила 1 заявка на участие в аукционе. Аукционная комиссия, рассмотрев первые части заявок, приняла решение допустить к

участию в аукционе и признать участником аукциона участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе с порядковым номером № 3560341. На основании ч. 7 ст. 41.9 Федерального закона №94-ФЗ от 21.07.2005 открытый аукцион в электронной форме признать несостоявшимся.

В соответствии с протоколом №711 к открытому аукциону в электронной форме допущен 1 (один) участник – ОАО «Молочный комбинат Благовещенский». Аукционная комиссия приняла решение о соответствии заявки ОАО «Молочный комбинат Благовещенский» требованиям, установленным документацией об аукционе; рекомендовать заказчику на основании ст. 41.8 ч. 22 заключить договор с единственным участником аукциона по начальной (максимальной) цене договора 115 964 рублей 00 копеек или по цене договора согласованной с участником размещения заказа, подавшим заявку на участие в аукционе.

Договор по итогам аукциона не заключен.

Комиссия Амурского УФАС России приходит к выводу о том, что доводы заявителя являются обоснованными, в связи со следующим.

Доводы заказчика об отсутствии оснований для рассмотрения жалобы заявителя по существу являются необоснованными, поскольку жалоба ОАО «Хладокомбинат» подана с соблюдением требований, предусмотренных Законом о размещении заказов, в установленный ч. 2.1 ст. 57 настоящего Федерального закона срок – до окончания срока подачи заявок.

В соответствии с п. 9 информационной карты документации об аукционе количественные и качественные характеристики товара указаны в приложении 3 документации об аукционе:

1. Молоко пастеризованное питьевое массовая доля жира не менее 2,5%, упаковка П/пак 0,5 литра, в количестве 560 шт. Срок хранения – не более 5 суток.
2. Молоко ультрапастеризованное питьевое. Массовая доля жира не менее 4,0%, упаковка Т/брик 0,5 литра, в количестве 640 шт.
3. Молоко ультрапастеризованное питьевое. Массовая доля жира не менее 2,5%, упаковка Т/брик 1,0 литр, в количестве 2400 шт.

Установленный гарантийный срок годности на момент поставки должен составлять не менее 80% от общего. Соответствие товара требованиям ГОСТ Р 52090-2003.

В документации об аукционе содержится обоснование начальной (максимальной) цены контракта. Источниками информации о цене товара, являющегося предметом аукциона, явились: прайс-лист ОАО Молочный комбинат Благовещенский, розничные цены ООО «Благовещенский молочный комбинат - Партнер»; каталог товаров ИП <...>.

В соответствии со ст. 35 Федерального закона № 88-ФЗ от 12 июня 2008 г. «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» молоко и продукты его переработки, предназначенные для реализации, должны быть расфасованы, упакованы в тару и (или) упаковки, изготовленные из экологически безопасных материалов, разрешенных федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере обеспечения

санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защиты прав потребителей, для контакта с пищевыми продуктами и обеспечивающих безопасность и качество молока и продуктов его переработки в течение срока их годности.

Таким образом, законодательством не ограничена возможность применения различных видов упаковки, отвечающей требованиям обеспечения качества и безопасности товара.

В соответствии с ч.1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Заказчиком не представлены доказательства наличия на функционирующем рынке товара, полностью отвечающего всем требованиям, установленным в документации об аукционе, включая требования к упаковке, кроме продукции производителя ОАО «Молочный комбинат Благовещенский».

Таким образом, заказчиком при размещении заказа нарушены требования части 3.1 статьи 34, ч.1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, так как требования к упаковке товара, установленные в документации об аукционе, влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, поскольку исключают возможность участия в рассматриваемом аукционе участников размещения заказа, предлагающих продукцию других производителей товара с качественными и количественными характеристиками, соответствующими требованиям документации об аукционе, но отличающегося по упаковке.

Кроме того, требование, установленное заказчиком к сроку хранения молока по позиции №1 «не более 5 суток» не позволяет предложить товар с лучшими характеристиками, и также направлено на ограничение круга участников размещения заказа.

Ссылки заказчика на то, что упаковка товара, применяемая заявителем жалобы, не отвечает нормативным требованиям, являются безосновательными и не подтверждены документально.

Рассмотрев жалобу ОАО «Хладокомбинат» на действия заказчика - Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Амурский государственный университет" при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку молока, объявленного извещением № 0323100012212000146 от 20.09.2012, руководствуясь ч.5 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», приказом ФАС России от 24.07.2012 N 498

"Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений", Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ОАО «Хладокомбинат» обоснованной.
2. Признать заказчика – Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Амурский государственный университет" нарушившим ч.3.1 ст. 34, ч.1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>