

## РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-447-2011 о нарушении законодательства о размещении заказов

22 августа 2011 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии – начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.,

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.,

специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Хамирзова С.Р.,

специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Неботовой И.Ю.,

В присутствии представителей:

от ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» <\*\*\*>, <\*\*\*>, <\*\*\*>;

от Комитета Ставропольского края по государственному заказу – <\*\*\*> (Доверенность №2 от 13.01.2011 года);

от ИП <\*\*\*> представители на рассмотрении дела не прибыли, каких либо ходатайств не заявляли;

Рассмотрев жалобу, поступившую от ИП <\*\*\*> жалобу на действия государственного заказчика ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002811003628 на право заключения гражданско-правового договора ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» на поставку рентгеновского хирургического аппарата с С-дугой,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ИП <\*\*\*> на действия государственного заказчика ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр

специализированных видов медицинской помощи» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002811003628 на право заключения гражданско-правового договора ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» на поставку рентгеновского хирургического аппарата с С-дугой. По мнению заявителя жалобы, сформированная аукционная документация ограничивает круг потенциальных участников размещения заказа.

Представитель от уполномоченного органа Комитета Ставропольского края по государственному заказу, представил письменные объяснения в которых указал, что в соответствии с частью 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта, в том числе требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Согласно части 1 статьи 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.

Согласно части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. В документации, сформированной заказчиком, указаний на товарные знаки не содержалось.

Представители государственного заказчика пояснили что ими при формировании аукционной документации требования действующего законодательства не были нарушены.

Комиссия Ставропольского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов выслушав, доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя внеплановую проверку вышеуказанного открытого аукциона, установила следующее:

Глава 8 Закона о размещении заказов регламентирует порядок подачи и рассмотрения жалоб на действия заказчиков, уполномоченных органов, конкурсных, аукционных, котировочных комиссий, специализированных организаций, операторов электронных площадок. Согласно части 1 статьи 57 Закона о размещении заказов субъектом подачи жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, конкурсной, аукционной, котировочной комиссии, специализированной организации, оператора электронной площадки является участник размещения заказа.

В соответствии с пунктом 1 статьи 57 Закона о размещении заказов, любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа. Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в судебном порядке.

Пунктом 2.1 статьи 57 Закона о размещении заказов предусмотрено - Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания конкурса или аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола и не позднее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, проведенного в соответствии с частью 3 статьи 40 настоящего Федерального закона, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.3 настоящей статьи. Жалоба на положение конкурсной документации, документации об аукционе или извещения о проведении запроса котировок может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи соответственно заявок на участие в конкурсе, заявок на участие в аукционе, котировочных заявок. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения и оценки котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку. По истечении указанных в настоящей части сроков обжалование соответствующих действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Жалоба ИП <\*\*\*> на действия государственного заказчика, ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002811003628 поступила в Ставропольское УФАС России 16.08.2011 г., а согласно Извещения о размещении вышеуказанного аукциона дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе 18.08.2011 г.

Кроме того, из поданной в Ставропольское УФАС России жалобы от ИП <\*\*\*> на действия государственного заказчика, ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002811003628 на право заключения гражданско-правового договора ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» содержит признаки нарушения действующего законодательства.

Действиями ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» являются действия направленные на формирование и утверждение аукционной документации.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о размещении заказов под участником размещения заказа понимается лицо, претендующее на заключение государственного или муниципального контракта. Однако положения Закона о размещении заказов не указывают на формы такого интереса лица к заключению контракта.

На основании всего вышеизложенного системный анализ вышеуказанных норм позволяет установить общие и специальные требования для возникновения права подачи лицом жалобы на действия заказчика при проведении им торгов.

Часть 1 статьи 57 Закона о размещении заказов определяет общее правило подачи жалобы, рассмотрению которой предусмотрено главой 8 Закона о размещении заказов – наличие нарушения любыми действиями (бездействием) заказчика прав и законных интересов участника размещения заказа.

Часть 2.1 статьи 57 Закона о размещении заказов устанавливает специальное правило для подачи в порядке главы 8 Закона о размещении заказов жалобы на действия (бездействие) заказчика совершенные после начала рассмотрения заявок на участие в торгах – наличие поданной заявки на участия в торгах лицом, обжалующим действия (бездействие) заказчика.

Таким образом, положения документации о торгах, информация о размещаемом заказе, размещенная на официальном сайте в сети Интернет, порядок направления участнику размещения заказа разъяснений положений документации, порядок представления документации, нарушающие нормы Закона о размещении заказов могут быть обжалованы в установленном законом порядке любым лицом.

Необходимо обратить внимание, что обжалование действий заказчика, уполномоченного органа согласно части 2.1 статьи 57 Закона о размещении заказов, не связано со временем подачи жалобы, а определяется исходя из времени совершения действий, являющихся предметом обжалования.

Общее правило части 1 статьи 57 Закона о размещении заказов обусловлено так же нормами Гражданского кодекса РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 23, части 7 статьи 34, части 1 статьи 41.7 Закона о размещении заказов при проведении торгов заказчик обеспечивает размещение документации о торгах в открыто доступе для любого субъекта.

В соответствии с положениями статьи 22, 34, 41.6 Закона о размещении заказов документация, о торгах должна содержать все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещённая заказчиком на официальном сайте в сети Интернет информация о размещаемом заказе является публичной офертой, т.е. предложением, содержащим все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта, из которого усматривается воля лица делающего предложение заключить договор на указанных в нём условиях с любым кто отзовётся.

Вместе с тем документация о торгах, составленная с нарушением требований Закона о размещении заказов, может содержать условия, ограничивающие количество участников размещения заказа, путем установления непредусмотренных Законом о размещении заказов требований, как к участнику размещения заказа, так и к составу подаваемой им заявки на участие в аукционе. Установление вышеуказанных требований нарушает права и законные интересы лиц, претендующих на заключение контракта, но не имеющих возможности подать заявку на участие в торгах с целью заключения такого контракта.

Таким образом, ИП <\*\*\*> являющееся лицом, претендующим на заключение государственного контракта вправе обжаловать действия Заказчика совершённые до начала рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, а именно требования аукционной документации на любой стадии размещения государственного заказа.

В ходе заседания Комиссии по контролю в сфере размещения заказов исследовав представленные на рассмотрения жалобы материалы определено, признать жалобу ИП <\*\*\*> на действия государственного заказчика ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002811003628 частично обоснованной по следующему основанию.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона целью данного закона является обеспечение эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 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 частью 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг,

требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 3.1 статьи 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.

В своей аукционной документации заказчик потребовал поставить рентгеновский хирургический аппарат с С-дугой с определенными техническими характеристиками (параметрами).

Так, в документации указаны следующие характеристики аппарата:

- орбитальное движение в градусах, не менее (148+93/-55) – значения -190о (+95о /-95о );
- наклон дуги не менее – значения 190о;
- поворотная консоль управления аппаратом – значения вращения консоли в пределах не менее 180о;
- количество фокусных пятен, не менее 1;
- номинальный диаметр 23 см с форматом поля не менее, см – значения 23/15;
- диапазон поворота мониторов не менее 30 град и не более 180 град;
- символьная маркировка органов управления С - дугой с цветовой кодировкой движения С – дуги по направлениям – значения – наличие подтвердить иллюстрацией.

Как установлено комиссией, только один из параметров требуемого к поставке аппарата указан под одного производителя, а именно орбитальное движение в градусах, не менее (148+93/-55) – значения -190о (+95о /-95о ) установлено только под SIEMENS, каких либо подтверждений о том, что по данному параметру с такими характеристиками имеются ещё производители представители государственного заказчика не смогли представить. Остальные параметры указаны как минимум под двух производителей.

На основании вышеизложенного, Комиссией Ставропольского УФАС России по

контролю в сфере размещения заказа на основании представленных материалов, пояснений сторон, в ходе полного и объективного исследования материалов дела установила, что в действиях заказчика при формировании аукционной документации на право заключения гражданско-правового договора ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» на поставку рентгеновского хирургического аппарата с С-дугой установлено нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Комиссия, руководствуясь частью 1, 2, 4, 5 статьи 57, и на основании статьи 17, статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <\*\*\*> на действия государственного заказчика ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002811003628 на право заключения гражданско-правового договора ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» на поставку рентгеновского хирургического аппарата с С-дугой – частично обоснованной.

2. Выдать государственному заказчику ГБУ «Ставропольский краевой клинический центр специализированных видов медицинской помощи» и комитету СК по государственному заказу, аукционной комиссии по государственному заказу обязательное для исполнения предписание.

3. Передать уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в отношении лиц допустивших нарушение Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.