

## Решение № 03-10.1/431-2013

о признании жалобы обоснованной

20 ноября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе <...>,

рассмотрев жалобу ООО «БЕЛЛА ВИТА» (далее - Общество, заявитель) на действия заказчика - бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Калачинская ЦРБ» (далее - БУЗОО «Калачинская ЦРБ», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку изделий медицинского назначения и медицинского расходного материала для нужд БУЗОО «Калачинская ЦРБ» (извещение № 0352300157013000081) (далее - открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя - <...>,

заказчика - <...>,

### УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 12966э от 14.11.2013) на действия заказчика при проведении открытого аукциона.

Заявитель полагает, что документация об открытом аукционе разработана заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов»), поскольку заказчик требует от поставщика предоставить информацию *«письмо производителя товара, подтверждающее отгрузку продукции в адрес поставщика»*, не предусмотренную действующим законодательством, что, по мнению заявителя, ограничивает конкуренцию в связи со сложностью предоставления требуемых заказчиком документов.

В своей жалобе заявитель, в частности, указывает следующее: *«Более того данные незаконные требования не имеют никакого отношения к описанию товаров, и данные требования не могут быть удалены участниками из своих Заявок в полях характеристик товаров, так как это будет означать невыполнение требований Заказчика по отношению к товару в полном объеме.*

*Данное нарушение не позволяет подать правильно составленную Заявку на участие в аукционе, что по сути ограничивает количество участников, тем самым ограничивает конкуренцию между участниками аукциона, в связи с отсутствием конкурентных заявок.*

*Так как законодательно установлено, что имеет право требовать Заказчик от участников в части содержания заявок, а что нет, данные требования, включенные в описание характеристик товара, являются незаконными».*

При рассмотрении жалобы по существу представитель заявителя пояснил Комиссии, что из-за установления заказчиком в документации об открытом аукционе неправомерного требования о предоставлении письма производителя товара, подтверждающего отгрузку продукции в адрес поставщика, Общество не имело возможности принять участие в данном открытом аукционе, поскольку в силу объективных обстоятельств предоставление указанного письма невозможно.

В подтверждение обоснованности своих доводов представитель заявителя представил Комиссии копии писем, полученных от поставщиков продукции: ООО «Ликон», ООО «Медресурс» и ЗАО «НДА Деловая медицинская компания», в которых, в частности, указано: *«На Ваш запрос о предоставлении писем от производителей товаров в ассортименте предлагаемой нами продукции для оптовых закупок сообщаем, что не имеем возможности предоставить Вам письма от производителей товаров направленные в Ваш адрес, так как не имеем подобных писем от производителей товаров направленный в наш адрес при оптовых закупках товара напрямую от производителей товаров».*

*Также сообщаем, что запрашиваемый Вами документ подобного рода не входит в обязательный перечень документов, установленный ГК РФ при сопровождении грузов отправленных производителями в адрес дистрибьютеров, а также при сопровождении грузов от дистрибьютеров оптовым покупателям, в том числе и Вам, а так как документ подобного рода не входит в перечень документов для сопровождения операций товарооборота, он не может быть нами запрошен в обязательном порядке у производителей товаров».*

С учетом вышеизложенного, заявитель просит Комиссию Омского УФАС России выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию об открытом аукционе в части исключения вышеуказанного требования из описания характеристик товаров, указанных в Техническом задании.

**2.** На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8407 от 15.11.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона, а также возражения на жалобу заявителя (вх. № 13150 от 19.11.2013).

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт), следует, что 07.11.2013 на указанном сайте заказчиком размещено извещение о проведении открытого аукциона с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора (далее - договор) 2012570,41 руб., а также документация об открытом аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 15.11.2013 на участие в открытом аукционе поступило две заявки, одному участнику размещения заказа (заявителю) отказано в допуске к участию в открытом аукционе; открытый аукцион признан несостоявшимся.

Из протокола подведения итогов открытого аукциона от 15.11.2013 следует, что заявка единственного допущенного участника размещения заказа (ООО «КП-Система») признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе.

В соответствии с требованием Омского УФАС России (исх. № б/н от 19.11.2013) размещение заказа приостановлено в части заключения договора до рассмотрения жалобы по существу, о чем заказчик устно проинформировал Комиссию.

В своих письменных возражениях на жалобу заявителя заказчик указал следующее: «13.11.2013 г. на действия аукционной комиссии (заказа № 0352300157013000081) была подана жалоба от ООО «БЕЛЛА ВИТА» от 13.11.2013 г. исх. № 13-1/11/2013 г. в том, что заказчик требует информацию о поставляемом товаре не предусмотренную действующим законодательством, чем ограничивает конкуренцию.

По данному факту поясняем следующее:

- здесь не содержится требование приложить письмо к аукционной документации, оно является необходимым на этапе поставки при передаче товара, так как контроль за всеми этапами производства, хранения, отгрузки товара осуществляется производителем в соответствии с международной системой менеджмента качества и безопасности ГОСТ Р ИСО 9001-2008 (ИСО 9001:2008), ГОСТа РФ (сертификат прилагается), что включает в себя ряд обязательных замеров безопасности упаковки по тактильным свойствам, износостойкости, воздействия агрессивной среды, логистических перегрузок, температурных перепадов при транспортировке и хранению товара, и может гарантировать абсолютную безопасность товара для Заказчика.

- ограничения конкуренции нет, так как на аукцион были поданы 2 заявки, так же участник не воспользовался своим правом о предоставлении разъяснений.

В связи с этим просим признать жалобу не обоснованной и разрешить продолжить работу по заказу № 0352300157013000081 по поставке изделий медицинского назначения и медицинского расходного материала для нужд БУЗОО «Калачинская ЦРБ»».

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснила, что предоставление письма производителя товара, подтверждающего отгрузку продукции в адрес поставщика является выполнимым условием, в подтверждение чего представила копию письма ООО «М.К. Асептика» следующего содержания: «Общество с ограниченной ответственностью «М.К. Асептика», в лице Генерального директора Пелехатой Ольги Анатольевны, уведомляет, что с целью подтверждения соблюдения условий хранения продукции, компанией ООО «М.К. Асептика» при отправке товара в адрес Государственных заказчиков выдается подтверждающее письмо об отгрузке».

**3.** В результате рассмотрения жалобы Общества, представленных материалов, пояснений представителя заявителя и возражений представителя заказчика, а также осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона

«О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

**3.1.** В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» **документация** об открытом аукционе в электронной форме **должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34** указанного Федерального закона.

Частью 2 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что **документация** об открытом аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, 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.

Аналогичные требования к содержанию документации об открытом аукционе предусмотрены пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

При этом согласно части 3.1 статьи 34 Федерального 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 соответствии с требованиями части 2 статьи 34 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик в таблице Приложения № 1 «Техническое задание» к документации об открытом аукционе (далее – Техническое задание) установил указанные в данных нормах требования к закупаемым медицинским расходным материалам и изделиям медицинского назначения.

В частности, по обжалуемым заявителем позициям № 129 «Салфетка инъекционная» и № 130 «Салфетка антисептическая» Технического задания заказчиком установлены следующие требования к характеристикам закупаемого товара:

№ п/п	Наименование товара	Характеристики товара, состав	Ед. изм.	Количество
		Салфетка спиртовая для инъекций 60x100мм № 1 стерильная из нетканого материала, плотностью 40 г/м2, пропитанная 70% раствором этилового		

129	Салфетка инъекционная	спирта высшей очистки и упакованная в многослойный комбинированный материал...  <b>при передаче товара поставщик должен предоставить декларацию соответствия и сертификат качества, подтверждающие качество и безопасность товара для здоровья и жизни потребителей и письмо производителя товара, подтверждающее отгрузку продукции в адрес поставщика.</b> Остаточный срок годности на дату поставки не менее 80%	штука	22000
130	Салфетка антисептическая	Салфетка антисептическая спиртовая 110x125мм № 1 стерильная из нетканого материала, плотностью 40г/м2, пропитанная 70% раствором этилового спирта высшей очистки и упакованная в многослойный комбинированный материал....  <b>при передаче товара поставщик должен предоставить декларацию соответствия и сертификат качества, подтверждающие качество и безопасность товара для здоровья и жизни потребителей и письмо производителя товара, подтверждающее отгрузку продукции в адрес поставщика.</b> Остаточный срок годности на дату поставки не менее 80%	штука	2000

Комиссия, соглашаясь с позицией заявителя, считает неправомерным включение заказчиком в вышеуказанные позиции Технического задания документации об открытом аукционе требования о предоставлении поставщиком при передаче товара заказчику письма производителя товара, подтверждающего отгрузку продукции в адрес поставщика, в силу следующего.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона «О размещении заказов» законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного **кодекса** Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В силу части 2 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» контракт (договор) заключается в порядке, предусмотренном Гражданским **кодексом**

Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

Порядок поставки товаров регламентирован главой 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 525 ГК РФ поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 [статьи 530](#)).

Частью 2 указанной статьи ГК РФ установлено, что к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки ([статьи 506 - 522](#)), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - контракт) **поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику** либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный **заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров**.

Согласно части 1 статьи 509 ГК РФ **поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю**, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя.

При этом в соответствии со статьей 456 ГК РФ продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Комиссия установила, что нормами действующего законодательства Российской Федерации не предусмотрено предоставление поставщиками письма производителя товара, подтверждающего отгрузку товара в адрес поставщика.

При этом Комиссия отмечает, что требование заказчика о предоставлении указанного письма также неправомерно в силу того, что реализация продукции на территории Российской Федерации может быть осуществлена как непосредственно дистрибьюторами, так и дилерами, кроме того, по мнению Комиссии, предоставление письма производителя может являться для поставщиков затруднительным в силу того, что производитель товара может находиться далеко за пределами Российской Федерации (в данном случае один из участников размещения заказа предложил к поставке товар с указанием страны его происхождения «Китай»).

С учетом изложенного, Комиссия считает, что установив в документации об открытом аукционе требование о предоставлении поставщиками при передаче товара заказчику не предусмотренной законодательством Российской Федерации

о размещении заказов, а также нормами Гражданского кодекса Российской Федерации информации - «письмо производителя товара, подтверждающее отгрузку продукции в адрес поставщика», заказчик нарушил часть 3.1 статьи 34 и часть 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

Таким образом, жалоба заявителя признается **обоснованной**.

Указанные действия заказчика содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**3.2.** Частью 2 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что в случае, **если начальная (максимальная) цена контракта** (цена лота) **не превышает три миллиона рублей, заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация вправе разместить извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте не менее чем за семь дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.**

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии с частью 1 статьи 194 ГК РФ в случае, если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Комиссия отмечает, что сроки размещения извещения должны исчисляться исключительно от **даты** окончания срока подачи заявок вне зависимости от того, когда в организации установлено начало или окончание рабочего дня.

Извещение о проведении открытого аукциона № 0352300157013000081 размещено заказчиком на официальном сайте **07.11.2013**.

Вместе с тем, в указанном извещении заказчиком установлен срок окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе - **14.11.2013** 09:00 час. (т.е. седьмой день со дня размещения извещения), что составляет **шесть дней** до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Таким образом, в нарушение требований части 2 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик необоснованно сократил срок подачи заявок на участие в открытом аукционе.

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктами 3.35 и 3.37 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, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

**1.** Признать **обоснованной** жалобу ООО «Белла Вита» на действия БУЗОО «Калачинская ЦРБ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку изделий медицинского назначения и медицинского расходного материала для нужд БУЗОО «Калачинская ЦРБ» (извещение № 0352300157013000081).

**2.** Признать в действиях БУЗОО «Калачинская ЦРБ» и его аукционной комиссии нарушение части 3.1 статьи 34 и части 1 статьи 41.6, части 2 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов».

**3.** В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать БУЗОО «Калачинская ЦРБ» и его аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

**4.** По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы открытого аукциона (извещение № 0352300157013000081) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица БУЗОО «Калачинская ЦРБ».

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/431-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

20 ноября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе <...>,

рассмотрев жалобу ООО «БЕЛЛА ВИТА» на действия заказчика - бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Калачинская ЦРБ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку изделий медицинского назначения и

медицинского расходного материала для нужд БУЗОО «Калачинская ЦРБ» (извещение № 0352300157013000081) (далее - открытый аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Калачинская ЦРБ» нарушение требований части 3.1 статьи 34 и части 1 статьи 41.6, части 2 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 20.11.2013 № 03-10.1/431-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 указанного Федерального закона,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

**1. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Калачинская ЦРБ» и его аукционной комиссии в срок до 03.12.2013:**

- отменить все протоколы, составленные в ходе размещения открытого аукциона на поставку изделий медицинского назначения и медицинского расходного материала для нужд БУЗОО «Калачинская ЦРБ» (извещение № 0352300157013000081);

- аннулировать открытый аукцион в электронной форме на поставку изделий медицинского назначения и медицинского расходного материала для нужд БУЗОО «Калачинская ЦРБ» (извещение № 0352300157013000081).

**2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер»:**

- обеспечить возможность исполнения бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Калачинская ЦРБ» и его аукционной комиссией действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;

- разблокировать денежные средства участников размещения заказа, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе.

**3. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Калачинская ЦРБ» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России в срок до 04.12.2013 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**