

□

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

04 мая 2012 года

04-02/3850

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее – Комиссия Коми УФАС России),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью ФК «ФАРМЭКСПРЕСС» от 26.04.2012 б/н (вх. от 27.04.2012 № 1085-эл) на действия государственного заказчика – Государственное учреждение «Республиканская детская больница» при размещении государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме (ЭА-384) на право заключения договора «На поставку молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница», извещение № 0107200002712000403 от 13.04.2012 (далее – ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС», заказ, открытый аукцион в электронной форме),

при участии:

<...>,

УСТАНОВИЛА:

1. ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС», ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» извещены по факсимильной связи о времени и месте рассмотрения жалобы.

Письмом от 03.05.2012 (вх. от 04.05.2012 № 2375) ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС» просит Коми УФАС России в связи с невозможностью прибытия представителя общества на рассмотрение жалобы провести заседание по рассмотрению жалобы в отсутствие его представителя.

На рассмотрении жалобы представители вышеуказанных обществ отсутствуют, что с учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы не

препятствует ее рассмотрению по существу.

2. В Коми УФАС России поступила жалоба ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС».

В жалобе указывается, что из норм п. 3.1 ст. 34, п. 1 ст. 41.9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), п. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) следует, что в документации об открытом аукционе в электронной форме может содержаться товарный знак с указанием на возможность предложения эквивалентного товара. При этом документация не должна содержать условий, которые приводили или могли бы привести к ограничению числа участников аукциона.

Заявитель считает, что примененная заказчиком в техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме методика представления требований к товарам, являющимся объектом закупки, с учетом ограничений, выраженных в установлении параметральных интервалов и константных значений по ряду пунктов, а также ограничений, введенных п. 28 раздела 2 «Информационная карта» создает условия для безальтернативной закупки товаров импортного производства торговых марок «NESTLE» (производство Германия, Нидерланды, Швейцария) NUTRICIA (производство Нидерланды), «МД-мил» (производство Швейцария) без возможности для потенциальных участников размещения заказа предложения товаров, эквивалентных вышеназванным.

По мнению заявителя, участники размещения заказа не могут предложить товар, являющийся эквивалентом товару, технические характеристики которого приведены в техническом задании.

В жалобе заявитель просит Коми УФАС России признать документацию об открытом аукционе в электронной форме несоответствующей требованиям п. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, п. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Государственное учреждение «Республиканская детская больница» и Министерство финансов Республики Коми не согласны с заявленными доводами ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС» и подробно изложили свои доводы в отзывах на жалобу.

В письме от 03.05.2012 (вх. от 04.05.2012 № 2375) ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС» в дополнение к жалобе указывает следующее.

По позиции 9 технического задания предъявляемые заказчиком требования к упаковке и расфасовке товара (жестяные банки не менее 400 гр) удовлетворяют смеси «НАН-2 кисломолочный» и «НУТРИЛОН кисломолочный», однако ни одна из смесей не удовлетворяет всем требованиям заказчика. В частности, требование заказчика по наличию линолевой кислоты, выраженное как не менее 500 г в 100 мл готовой смеси, скорее всего является опечаткой (вероятно заказчик имел в виду выражение не менее 500 мг в 100 мг готовой смеси. Помимо этого, смесь «НАН-2 кисломолочный» содержит селен в количестве 1,3 мкг, что на 62,5 % выше максимально допустимого заказчиком значения (требование заказчика – не менее 0,65 и не более 0,8 мкг в 100 мл готовой смеси); смесь «НУТРИЛОН кисломолочный» также не может быть предложен к поставке, поскольку не удовлетворяет

требованиям заказчика, в частности, по показателю «Белки молочной сыворотки» (требование заказчика не менее 70 % от общего количества белка) смесь содержит в количестве 50 %, что на 28,6 % менее минимально допустимого заказчиком значения.

Заявитель считает, что предъявляемые заказчиком требования к товару по п. 9 технического задания делают невозможным поставку потенциальными участниками размещения заказа такого товара вследствие отсутствия его на потребительском рынке страны.

3. Комиссия Коми УФАС России в результате рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов, изучив представленные материалы, заслушав представителей заявителя, государственного заказчика, уполномоченного органа, пришла к нижеследующим выводам.

3.1. Государственным заказчиком размещения заказа является Государственное учреждение «Республиканская детская больница» (далее - заказчик).

Уполномоченным органом на осуществление функций по размещению заказов для заказчиков Республики Коми является Министерство финансов Республики Коми (далее – уполномоченный орган).

Предметом аукциона является поставка молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница» в количестве 4800 штук.

Начальная (максимальная) цена контракта: 1 621 728 рублей 00 копеек.

Источником финансирования заказа являются средства бюджетного учреждения: за счет средств Фонда обязательного медицинского страхования.

Документация об открытом аукционе в электронной форме (ЭА-384) на право заключения договора «На поставку молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница» (далее - документация об открытом аукционе в электронной форме) утверждена 29.03.2012 главным врачом ГУ «Республиканская детская больница».

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0107200002712000403 размещено 13.04.2012 на официальном сайте в сети Интернет.

В соответствии с приказом заместителя министра финансов Республики Коми от 13.04.2012 № 466-з создана аукционная комиссия.

3.2. В ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов установлено, что 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.ч. 1, 2, 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Документация об 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.

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.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать следующие 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. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Анализ положений ч. 1 ст. 41.6, п. 1 ч. 4 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов позволяет прийти к выводу о том, что заказчик, руководствуясь своими потребностями, определяет предмет торгов, его количественные и качественные характеристики, в необходимой степени детализирует предмет закупки. При этом заказчик при формировании предмета закупки, требований к закупаемому товару не вправе устанавливать требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Как следует из представленной заказчиком письменной информации и устных пояснений представителей заказчика при формировании технического задания заказчик исходил из следующего. Для определения соответствия потребностям Государственного учреждения «Республиканская детская больница» или эквивалентности предлагаемого к поставке товара заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, а именно: наименование товара, функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные характеристики предлагаемого к поставке товара, состав продукта на 100 мл готовой смеси, количество, единицы измерения, упаковка, фасовка. По мнению заказчика, установленные в техническом задании требования к товару не

ограничивают количество потенциальных участников размещения заказа. Необходимость закупки товара, характеристики которого установлены в техническом задании, заказчик обосновывает своей потребностью, а именно: для лечения конкретной патологии у детей посредством использования специализированного лечебного питания. Заказчик указывает, что по каждому пункту технического задания имеются аналоги, показатели которых укладываются в объявленные «вилки».

Из представленной уполномоченным органом письменной информации и устных пояснений, данных в ходе рассмотрения жалобы представителем уполномоченного органа, следует, что при подготовке документации об открытом аукционе в электронной форме, как со стороны заказчика, так и со стороны уполномоченного органа, отсутствовали действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции (ч.ч. 1, 2 Закона о защите конкуренции), а также несоблюдение требований ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, так как извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, документация об открытом аукционе в электронной форме размещены на официальном сайте в порядке и сроки, установленные законодательством, являются доступными для использования неограниченным кругом потенциальных участников размещения заказа. Заказчиком определены требования к товару, поставку которого необходимо осуществить в соответствии с потребностью в товарах, необходимых для осуществления функций и полномочий заказчиков в соответствии со ст. 3 Закона о размещении заказов.

Как следует из материалов жалобы и установлено Комиссией Коми УФАС России, предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница в количестве 4800 штук.

В соответствии с позициями 1 – 8 технического задания заказчиком закупаются следующие товары – молочные смеси:

- 1) сухая полноценная молочная смесь для детей с непереносимостью лактозы «НАН Безлактозный» или эквивалент;
- 2) сухая молочная адаптированная смесь для недоношенных и маловесных детей «ПреНАН» или эквивалент;
- 3) сухая полноценная молочная смесь для детей с регулярными срыгиваниями «НАН Антирефлюкс» или эквивалент;
- 4) сухая адаптированная смесь для смешанного и искусственного вскармливания детей с первых дней жизни до 12мес «MD мил-стандарт» или эквивалент;
- 5) сухая лечебная сбалансированная смесь для детей с первых дней жизни «НутрилонПепти-Гастро» или эквивалент;
- 6) сухая профилактическая молочная смесь для вскармливания детей с риском возникновения пищевой аллергии, а также здоровых детей с первых дней жизни до 6 месячного возраста «НАН-1 гипоаллергенный» или эквивалент;
- 7) сухая профилактическая молочная смесь для вскармливания детей с риском возникновения пищевой аллергии, а также здоровых детей с 6 месячного возраста «НАН-2 гипоаллергенный» или эквивалент;

8) Сухая профилактическая сбалансированная кисломолочная смесь для питания детей с первых дней жизни до 6 месячного возраста «НАН 1 кисломолочный» или эквивалент;

9) Сухая профилактическая сбалансированная кисломолочная смесь для питания детей с 6-ти месячного возраста «НАН 2 кисломолочный» или эквивалент.

В разделе III «Требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика (техническое задание)» документации об открытом аукционе в электронной форме (далее – техническое задание) заказчиком установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

Заявителем не представлены достаточные доказательства того, что установленные по позициям 1 – 8 технического задания требования к закупаемому товару (молочные смеси) влекут ограничение количества участников размещения заказа, в том числе не дают возможность самому заявителю принять участие в проводимых торгах.

С учетом того, что установление по позициям 1 – 8 технического задания требований к закупаемому товару (молочные смеси) выражено в интервальных параметрах, обусловлено потребностью заказчика, и указанные требования предъявляются ко всем участникам открытого аукциона в электронной форме, Комиссия Коми УФАС России не находит достаточных оснований для признания в действиях заказчика в части включения по позициям 1 – 8 технического задания требований к закупаемым молочным смесям нарушения требований ч.ч. 2, 3.1 ст. 34, п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов и ограничения количества участников размещения заказа.

3.3. Заявитель указывает в жалобе, что в ходе составления технического задания по позиции 9 допущены ошибки, которые не позволяют потенциальным участникам размещения заказа принять участие в открытом аукционе в электронной форме вследствие отсутствия товара, требуемого к поставке, на потребительском рынке. Представителями заказчика и уполномоченного органа данное утверждение заявителя не опровергнуто.

В подтверждение своего довода заявителем представлены фотоснимок таблицы состава смеси «НАН-2 кисломолочный» и разверстка типографского края упаковки смеси «Nutrilon кисломолочный».

В ходе обзора представленных заявителем доказательств Комиссией Коми УФАС России установлено следующее.

По позиции 9 технического задания «Смесь профилактическая сбалансированная кисломолочная смесь для питания детей с 6-ти месячного возраста «НАН 2 кисломолочный» или эквивалент» заказчиком закупается смесь, состав продукта на 100 мл готовой смеси которой должен содержать, в том числе:

- белки молочной сыворотки, % от общего количества белка (*) – не менее 70;
- линолевая кислота, г (*) – не менее 500;
- селен, мкг (*) – не менее 0,65 не более 0,8.

Согласно представленному заявителем фотоснимку таблицы состава смеси «NAN-2 кисломолочный» 100 мл готовый смеси содержит, в том числе:

- белки (казеин/белки молочной сыворотки: 30/70) – 1,51 г;
- линолевая кислота – 0,5 г;
- селен – 1,3 мкг.

В соответствии с представленной заявителем разверсткой типографского края упаковки смеси «Nutrilon кисломолочный» 100 мл готовый смеси содержит, в том числе:

- линолевая кислота – 0,535 г;
- селен – 1,45 мкг;
- такой показатель, как казеин/белки молочной сыворотки на 100 мл готовый смеси не указан.

Из вышеизложенного следует, что заказчиком по позиции 9 «Смесь профилактическая сбалансированная кисломолочная смесь для питания детей с 6-ти месячного возраста «NAN 2 кисломолочный» или эквивалент» технического задания документации об открытом аукционе в электронной форме установлены не соответствующие действительности характеристики требуемого к поставке товара (молочные смеси) по линолевой кислоте и селену, что нарушает ч. 1 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов и влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа, о чём свидетельствует жалоба ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС».

3.4. Порядок рассмотрения заявлений, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, установлен Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447.

Оценка доводов заявителя в части нарушения заказчиком требований ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции в части формирования заказа на поставку молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница в количестве 4800 штук не входит в компетенцию Комиссии Коми УФАС России по контролю в сфере размещения заказов.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ФК «ФАРМЭКСПРЕСС» в части доводов об установлении в документации об открытом аукционе в электронной форме не соответствующих действительности характеристик требуемого к поставке товара по позиции 9 технического задания обоснованной, в остальной части - необоснованной
2. Признать действия заказчика в части установления в документации об открытом аукционе в электронной форме несоответствующих действительности характеристик требуемого к поставке товара по позиции 9 технического задания противоречащими ч. 1 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.
3. С учетом стадии размещения заказа, в целях устранения допущенного заказчиком нарушения Закона о размещении заказов, выдать заказчику, уполномоченному органу, аукционной комиссии предписание об аннулировании торгов, проведенных способом открытого аукциона в электронной форме (ЭА-384) на право заключения договора «На поставку молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница».
4. Решить вопрос о привлечении виновного должностного лица заказчика, допустившего нарушение Закона о размещении заказов, к административной ответственности.

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

□

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми**

ПРЕДПИСАНИЕ

04 мая 2012 года

Сыктывкар

№ 04-02/3850

об аннулировании торгов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее – Комиссия Коми УФАС России),

на основании своего решения от 04.05.2012 о нарушении государственным заказчиком – Государственным учреждением «Республиканская детская больница» (адрес места нахождения: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Пушкина ул., д. 116/6) при размещении государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме (ЭА-384) на право заключения договора «На поставку молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница», извещение № 0107200002712000403 от 13.04.2012,

требований ч. 1 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному заказчику – Государственному учреждению «Республиканская детская больница», уполномоченному органу – Министерству финансов Республики Коми, аукционной комиссии **в 3-дневный срок** с даты получения настоящего предписания аннулировать торги, проведенные способом открытого аукциона в электронной форме (ЭА-384) на право заключения договора «На поставку молочных смесей для ГУ «Республиканская детская больница», извещение №0107200002712000403 от 13.04.2012.

2. Государственному заказчику – Государственному учреждению «Республиканская детская больница», уполномоченному органу – Министерству финансов Республики Коми, аукционной комиссии **в 5-дневный срок** с даты получения настоящего предписания представить в Коми УФАС России документы и письменную информацию, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

Примечание:

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, его территориального органа влечет административную ответственность, предусмотренную пунктом 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.