

РЕШЕНИЕ

15 июля 2013 года г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

Али..., заместителя руководителя – начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

членов Комиссии:

Ко..лавного специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Лит.. Л.А., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Кри.. А.П., специалиста-эксперта отдела экономического анализа;

Ларюшиной Ю.В., специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,

при участии представителей:

- заказчика Департамента здравоохранения Томской области П., В.

- уполномоченного органа Департамента государственного заказа Томской области Г., Е.,

- без участия ООО «НОВАФАРМ», уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы посредством электронной почты и телеграммы (исх. от 12.07.2013 № ЮЛ/4204),

рассмотрев дело № 03-10/98-13, возбужденное по жалобе ООО «НОВАФАРМ» (далее – Заявитель) на положения документации об открытом аукционе в электронной форме на поставку лечебного детского питания (Извещение № 0165200003313000517 от 20.06.2013),

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России из ФАС России поступила жалоба ООО «НОВАФАРМ» (вх. № 4019 от 12.07.2013), поданная в срок и соответствующая требованиям ст.58 Федерального закона от 21.07.2005 № ФЗ-94 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 94-ФЗ), на действия заказчика при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме, нарушающие, по мнению заявителя, законодательство в сфере размещения заказов.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком требования к товарам, являющихся предметом поставки, противоречат нормам действующего законодательства о государственных закупках по следующим основаниям.

Совокупности характеристик необходимого заказчику товара по каждой позиции соответствует только один продукт одного производителя:

- по позиции 1: совокупности требований заказчика по возрастной категории (для детей больных фенилкетонурией от 5 мес. до 4х лет), количеству белка (75г/100г продукта) и фасовке (500г № 1) соответствует только один продукт – П-АМ 1 производства «SHS International Ltd.» (Великобритания);

- по позиции 2: совокупности требований заказчика по возрастной категории (для детей больных фенилкетонурией с 4х до 12ти лет), количеству белка (75г/100г продукта) и фасовке (500г № 1) соответствует только один продукт – П-АМ 2

производства «SHS International Ltd.» (Великобритания);

- по позиции 3: совокупности требований заказчика по возрастной категории (для детей больных фенилкетонурией старше 13ти лет), количеству белка (75г/100г продукта) и фасовке (500г № 1) соответствует только один продукт – П-АМ 3 производства «SHS International Ltd.» (Великобритания).

На основании изложенного, заявитель жалобы полагает, что техническое задание документации об открытом аукционе в электронной форме сформировано «под конкретный продукт определенного производителя» и влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа, а также является нарушением действующего законодательства.

Заявитель жалобы считает, что существующая формулировка технического задания исключает возможность участия в открытом аукционе в электронной форме иных производителей кроме «SHS International Ltd.» (Великобритания). ООО «НОВАФАРМ» считает, что подобные действия заказчика нарушают не только нормы действующего законодательства о государственных закупках, но и конституционные права заявителя жалобы на свободное использование своих возможностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности (ст.34 Конституции РФ), а также ограничивают конкуренцию. Заявитель жалобы считает, что заказчик сформулировал требования к закупаемым товарам противоречащие существующим техническим нормам. Так, заказчиком установлены «возрастные» требования к специализированному питанию по позиции 1 «от 5 мес. до 4х лет», по позиции 2 «с 4х лет до 12ти лет», по позиции 3 «старше 13 лет». Указанные требования, по мнению ООО «НОВАФАРМ», сформированы с нарушением правил, установленных Единым санитарно-эпидемиологическими и гигиеническими требованиями к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденными решением Комиссии таможенного союза от 28.05.2010 г. № 299. Данные возрастные ограничения не соответствуют градации, установленной вышеуказанными едиными требованиями и предусматривающими разделение специализированных продуктов для лечебного питания детей на продукты без фенилаланина или с низким его содержанием для детей 1-го года жизни и продукты без фенилаланина или с низким его содержанием для детей старше 1 года.

На основании изложенного, ООО «НОВАФАРМ» просит приостановить размещение заказа, признать в действиях заказчика и (или) уполномоченного органа нарушение требований законодательства о государственных закупках, рассмотреть вопрос о возбуждении административных дел по факту нарушений, выдать заказчику и (или) уполномоченному органу обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в документацию об открытом аукционе в электронной форме.

В ходе рассмотрения дела № 03-10/98-13 представители заказчика поддержали доводы, изложенные в ранее представленном в Томское УФАС России отзыве на жалобу (вх. № 4073 от 15.07.2013) и пояснили, что заказчик считает доводы жалобы несостоятельными по следующим основаниям:

Для различных возрастных групп пациентов существуют различия в составе и количестве допустимых для этих пациентов содержания микроэлементов и соединений, при учете наличия рекомендованных концентраций белка в лечебном питании. Таким образом ограничения по возрастному критерию обусловлено в первую очередь тем, чтобы разные возрастные группы пациентов получали необходимые именно им микроэлементы и соединения в нужной пропорции и не получали микроэлементов и соединений, которые не рекомендованы или вредны

для данных возрастных групп.

На территории Томской области, в соответствии с данными «НИИ Медицинской генетики» СО РАМН, сформирован регистр пациентов, в котором зарегистрирован 41 пациент с диагнозом «Классическая фенилкетонурия», в том числе 29 детей.

Лечение данных пациентов, а соответственно и закупка лечебного питания осуществляется в соответствии с персонифицированными сведениями о потребности в лечебном питании, составленными специалистами по медико-генетической помощи с учетом возрастных и индивидуальных особенностей пациентов. Представителями заказчика в ходе рассмотрения дела представлена выкопировка из регистра пациентов с диагнозом «Классическая фенилкетонурия» для обеспечения которых проводится вышеуказанный открытый аукцион в электронной форме.

Кроме того, на данное размещение заказа поступило три заявки, что свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников размещения заказа.

На основании изложенного, представители заказчика считают, что действия заказчика не нарушают действующее законодательство, а также не были направлены на ограничение количества участников размещения заказа.

Представители уполномоченного органа в ходе заседания Комиссии Томского УФАС России в полном объеме поддержали доводы, озвученные заказчиком, и считают жалобу необоснованной.

Комиссия Томского УФАС России, заслушав представителя заказчика и уполномоченного органа, изучив доводы, изложенные в жалобе ООО «НОВАФАРМ», все материалы открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0165200003313000517 от 20.06.2013) и проведя внеплановую проверку, на основании ч.5 ст.17 Закона 94-ФЗ всего размещения заказа, установила:

20.06.2013 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов (далее – Официальный сайт) и электронной торговой площадке ООО «РТС-тенедр» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лечебного детского питания (Извещение № 0165200003313000517 от 20.06.2013), с начальной (максимальной) ценой контракта 3 131 715 (Три миллиона сто тридцать одна тысяча семьсот пятнадцать) рублей 00 копеек.

Заказчик — Департамент здравоохранения Томской области.

Уполномоченный орган – Департамент государственного заказа Томской области.

Стадия размещения заказа: Размещение заказа приостановлено по требованию Томского УФАС России от 12.07.2013 № ЮЛ/4206 в части заключения заказчиком государственного контракта. Государственный контракт не заключен.

Частью 1 ст.41.6 Закона 94-ФЗ определено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.ч.1 – 3.2, 4.1 – 6 ст.34 настоящего Федерального закона.

Согласно ч.ч.2, 2.1 ст.34 и п.1 ч.4 ст.41.6 Закона 94-ФЗ документация о торгах должна содержать требования, установленные заказчиком к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. В соответствии с ч.3.1 ст.34 Закона 94-ФЗ 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.

Таким образом, требования установленные заказчиком к характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика не должны приводить к ограничению количества участников размещения заказа.

Из вышеизложенного следует, что заказчик вправе установить такие требования к товару, указание которых связано с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика с учетом положений ч.3.1 ст.34 Закона 94-ФЗ.

Требования к товару, определенные положениями п.1 ч.4 ст.41.6, ч.2 ст.34 Закона 94-ФЗ установлены заказчиком в разделе III «Техническая часть» документации об открытом аукционе в электронной форме, с учетом потребностей заказчика в целях обеспечения конкретных пациентов, зарегистрированных на территории Томской области с диагнозом «Классическая фенилкетонурия», с учетом их возраста и назначений врачей определенными товарами (лечебным питанием), что подтверждается представленной выкопировкой из регистра пациентов с диагнозом «Классическая фенилкетонурия», составленной с учетом возрастных групп детей «от 5 месяцев до 4х лет», «с 4х лет до 12 лет» и «старше 13 лет», а также с указанием точного содержания белкового эквивалента в определенной пропорции 75г/100г продукта для конкретных пациентов.

В силу ч.1 ст.8 Закона 94-ФЗ участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

Таким образом, участие в данном открытом аукционе в электронной форме на поставку лечебного питания может принять не только производитель товара, являющегося предметом торгов, но также и поставщики товара, круг которых не ограничен.

Подтверждением возможности поставки товара с характеристиками установленными в техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме свидетельствует письмо мониторинга цен ОГАУ «Центр фармацевтической информации», с указанием поставщиков товара, необходимого заказчику, и использованное заказчиком в качестве обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

Представителем ООО «НОВАФАРМ» не представлено доказательств, свидетельствующих об ограничении количества участников размещения заказа.

В соответствии с материалами, предоставленными заказчиком на заседании Комиссии Томского УФАС России, на вышеуказанное размещение заказа поступило 3 (три) заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, в которых выражено согласие поставить товар, являющийся предметом настоящих торгов и с предоставлением конкретных показателей товара, соответствующих характеристикам, установленным заказчиком в техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме.

На основании изложенного, Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что требования к товару, установленные заказчиком в техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме не влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, то есть не являются нарушением ч.1 ст.41.6 и ч.3.1 ст.34 Закона 94-ФЗ.

В ходе проведения внеплановой проверки на основании ч.5 ст.17 Закона 94-ФЗ материалов открытого аукциона в электронной форме (Извещение № 0165200003313000517 от 20.06.2013), Комиссия Томского УФАС России не выявила нарушений законодательства в сфере размещения заказов.

Комиссией Томского УФАС России не выявлено в действиях заказчика и уполномоченного органа фактов влекущих за собой возбуждения дел об административной ответственности.

На основании изложенного и руководствуясь положениями ч.5 ст.17, ч.ч.2, 2.1 3, 3.1 ст.34, ст.41.6, ч.6 ст.60 Закона № 94-ФЗ, ст.17 Закона 135-ФЗ, Комиссия Томского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НОВАФАРМ» на положения документации об открытом аукционе в электронной форме на поставку лечебного детского питания (Извещение № 0165200003313000517 от 20.06.2013) необоснованной.

В соответствии с ч.9 ст.60 Закона № 94-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.