

Решение № 03-10.1/25-2012

о признании жалобы необоснованной

21 февраля 2012 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шарова В.А. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Шмаковой Т.П. - начальника отдела контроля размещения государственного заказа, заместителя Председателя Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Шевченко А.Н. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Криница» (далее – заявитель, Общество) на действия Министерства здравоохранения Омской области (далее – заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку сухих молочных адаптированных смесей для питания детей с рождения до 12 месяцев (далее – смесь, детское питание) (Извещение № 0152200001512000050) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей заказчика – <...>(доверенность № 16 от 17.02.2012); <...>(доверенность № 17 от 17.02.2012);

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного по указанным в жалобе: факсу (8-499-261-48-63; электронной почте (td4@m-zl.ru) о месте, дате и времени рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России, по подведомственности из ФАС России, поступила жалоба заявителя (вх. № 1581э от 17.02.2012), из которой следует, что документация об открытом аукционе содержит требования, которые противоречат действующему законодательству и могут привести к ограничению количества участников размещения заказа.

По мнению Общества, заказчик не предусмотрел в документации об аукционе

обязательные требования о соответствии поставляемого детского питания Федеральному закону от 12.06.2008 N 88-ФЗ "Технический регламент на молоко и молочную продукцию" (далее - Технический регламент).

Заявитель считает, что в документации об открытом аукционе не указаны физико-химические показатели пищевой ценности смеси и допустимые уровни содержания в ней минеральных веществ и витаминов, указанных в Приложении 13 и Приложении 16 к Техническому регламенту.

В пункте 4 Приложения № 1 к документации об открытом аукционе заказчик в нарушение норм Технического регламента установил требование о наличии в предлагаемой смеси нуклеотидов, не учитывая тот факт, что в Приложении 16 Технического регламента установлено их содержание – не более 35 мг/л.

Также заявитель указал в жалобе, что в документации об открытом аукционе незаконно установлены следующие требования:

- «Фасовка: металлическая банка весом не менее 400 г.» (пункт 5 Приложения № 1 к документации об открытом аукционе);

- «Поставка товара осуществляется партиями. Первая партия товара (145 000 шт.) поставляется в течение 3-х дней с момента заключения государственного контракта, оставшаяся часть товара поставляется единовременно в течение 3-х дней со дня получения Поставщиком заявки Заказчика на поставку товара» (пункт 10.2 документации об открытом аукционе).

При этом заявитель полагает, что «ограничительное требование к сроку поставки первой партии (три дня) не даст возможность участвовать в рассматриваемом аукционе региональным поставщикам...», а отсутствие графика поставки на оставшуюся часть товара приводит к невозможности составления поставщиком примерного плана поставки, тем самым ограничивает конкуренцию.

На основании изложенного, заявитель сделал вывод: «Аукционная документация содержит требования, противоречащие действующему законодательству, в частности, Техническому регламенту на молоко и молочную продукцию, части 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а также подпункту 2 пункта 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции», в соответствии с которым при проведении торгов запрещается действия, которые приводят или могут привести к созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Указанные выше нарушения приводят к невозможности подготовки заявителем предложения на участие в аукционе ...».

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-814 от 17.02.2012) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона.

Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru, следует, что 07.02.2012 на указанном сайте заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона с начальной

(максимальной) ценой муниципального контракта 52145100 руб., а также документацию об открытом аукционе.

Срок окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе – 28.02.2012.

На рассмотрение жалобы представители заказчика предоставили Комиссии образцы сухих адаптированных молочных смесей для детей с рождения до 12 месяцев: «Энфамил», «МДмил Стандарт», «Нутримил», а также копию Свидетельства о государственной регистрации продукции детского питания «Энфамил», выданного Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в рамках действия Таможенного Союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации от 16.12.2011 № RU.77.99.19.005.E.052097.12.11 (далее – Свидетельство).

При этом представители заказчика пояснили Комиссии, что исходя из многолетней практики размещения заказов на поставку детского питания, в документации об аукционе установлен диапазон веса металлических банок со смесью не менее 400г (обычная фасовка – 400, 450, 500г), соответственно, довод Общества, что «указание конкретной величины веса упаковки является нарушением законодательства о конкуренции», несостоятелен.

3. Рассмотрев жалобу заявителя, представленные материалы и пояснения представителей сторон, Комиссия признала жалобу необоснованной, исходя из следующего.

В силу пункта 1 части 4 статьи 41.6 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») документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать 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.

В соответствии с требованиями указанными в Приложении №1 к документации об открытом аукционе «Задание на поставку товара» (далее – Техническое задание) заказчик установил наименование товара: «Сухая молочная адаптированная смесь», характеристики товара, ед. измерения и его количество:

«1. Предназначение: для смешенного и искусственного вскармливания детей с рождения до 12 месяцев;

2. Белок: не менее 1,2 и не более 1г/100 мл готовой смеси;

3. Железо: не менее 0,6 и не более 1г/100 мл готовой смеси;

4. Нуклеотиды: наличие;

5. Фасовка: металлическая банка весом не менее 400г;

Количество – 289695 шт. ».

Кроме того, в Техническом задании заказчик указал, что:

- поставляемый товар должен быть зарегистрирован на территории Российской Федерации, в установленном законодательством порядке и иметь свидетельство о государственной регистрации, выданное Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (с учетом требований, действующих на территории таможенного союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации);

- качество поставляемого товара должно соответствовать требованиям стандартов и иной нормативно-технической документации, и подтверждаться сертификатом соответствия;

- при поставке, товар должен сопровождаться документами, подтверждающими соответствие товара требованиям стандартов и нормативно-технических документов по производству и контролю качества, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Также в пункте 3.2 проекта государственного контракта заказчик установил, что качество поставляемого товара и соответствие товара требованиям государственных стандартов и нормативно-технических документов по производству и контролю качества, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, подтверждается регистрационным удостоверением и сертификатом соответствия, действительными на дату поставки товара.

Статьей 1 Технического регламента установлены:

1) объекты технического регулирования, перечень и описание которых содержит настоящий Федеральный закон;

2) требования к безопасности объектов технического регулирования;

3) правила идентификации объектов технического регулирования для целей применения настоящего Федерального закона;

4) правила и формы оценки соответствия и подтверждения соответствия объектов технического регулирования требованиям настоящего Федерального закона;

5) требования к терминологии, упаковке, маркировке молока и молочной продукции, включая требования к информации о наименовании, составе и потребительских свойствах, предоставляемой потребителям на упаковке этих продуктов и в сопроводительных документах.

В статье 2 Технического регламента определено, что объектами технического регулирования, в частности, являются молоко и молочная продукция, в том числе продукты детского питания на молочной основе, выпущенные в обращение на территории Российской Федерации.

В силу части 1 статьи 29 Технического регламента молоко и продукты его переработки, реализуемые на территории Российской Федерации, подлежат обязательному подтверждению соответствия требованиям настоящего Федерального закона в форме принятия декларации о соответствии (далее - декларирование соответствия) или обязательной сертификации по схемам, установленным настоящим Федеральным законом.

В документации об аукционе заказчиком установлены требования к детским молочным смесям, которые соответствуют его потребностям.

При этом, по мнению Комиссии, заказчик вправе устанавливать исчерпывающий перечень таких требований, а не включать весь перечень допустимых уровней содержания минеральных веществ и витаминов, которые установлены Техническим регламентом.

Проверкой установлено, что предусмотренные документацией об аукционе требования к молочным смесям соответствуют допустимым значениям по каждой из характеристик товара.

Причем заказчиком прямо предусмотрено, что на этапе поставки данные характеристики должны быть подтверждены соответствующими документами.

Комиссия не согласилась с доводом заявителя, что заказчик необоснованно установил в Техническом задании условие о наличии в смеси нуклеотидов, без указания их предельного значения.

В Приложении 16 к Техническому регламенту указаны показатели (максимальные и минимальные значения) минеральных веществ и витаминов смеси, в том числе нуклеотиды (сумма цитидин-, уридин-, аденозин-, гуанозин-, и инозин-5 мунофосфатов, не более 35 мг/л (при внесении)).

Комиссия считает, что указание в Приложении 16 Технического регламента о возможности изготовителя вносить, или не вносить нуклеотиды в смесь (необязательное требование), указывает лишь на тот факт, что заказчик, исходя из своих потребностей, может выбрать продукт детского питания, как с содержанием нуклеотидов, (но не более 35 мг/л), так и без нуклеотидов.

Кроме того, в представленных представителями заказчика образцах детского питания «Энфамил», «МДмил Стандарт», «Нутримил» указано на содержание в смесях нуклеотидов, с их конкретными величинами, из чего, Комиссия сделала вывод, что на территории Российской Федерации, на рынке детского питания представлены смеси, которые требуются заказчику, следовательно, у Комиссии отсутствуют основания считать, что данными действиями заказчика ограничено участие в торгах потенциальных участников размещения заказа.

В соответствии с частью 2 статьи 35 Технического регламента продукты детского питания на молочной основе для детей раннего возраста должны выпускаться только расфасованными и упакованными в герметичную мелкоштучную упаковку, не превышающую следующий объем:

1) 1 килограмм - сухие продукты (адаптированные молочные смеси, последующие смеси, продукты прикорма, продукты моментального приготовления, каши на молочной основе);

2) 0,2 литра - жидкие адаптированные, частично адаптированные смеси, последующие смеси;

3) 0,25 литра - молоко питьевое, сливки питьевые, кисломолочные продукты;

4) 0,1 килограмма - пастообразные продукты детского питания на молочной основе, в том числе творог и продукты на его основе.

Комиссия согласилась с позицией представителей заказчика о несостоятельности аргумента заявителя об обязательном указании в Техническом задании конкретной величины веса упаковки с детским питанием и считает, что заказчик, установив требование: «Фасовка: металлическая банка весом не менее 400г.», дал возможность потенциальным участникам размещения заказа, поставить детское питание весом от 400г до 1кг.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия считает, что заказчиком в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» в Приложении № 1 к документации об открытом аукционе правомерно установлены характеристики поставляемого детского питания (наличие белка, железа и нуклеотидов), объем упаковки.

Согласно пункту 7 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

При размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного определения предмета торгов и условий поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг с учетом соблюдения запретов на требования к товару, информации, работам и услугам, потенциально ограничивающие количество участников размещения заказа.

При этом документация об аукционе разрабатывается и утверждается исходя из потребностей заказчика, специфики его деятельности с учетом обеспечения наиболее эффективного использования бюджетных средств.

В пункте 10.2 документации об аукционе заказчик установил, что «поставка товара осуществляется партиями. Первая партия товара (145 000 шт.) поставляется в течение 3-х дней с момента заключения государственного контракта, оставшаяся часть товара поставляется единовременно в течение 3-х дней со дня получения Поставщиком заявки Заказчика на поставку товара».

Аналогичное требование установлено подпунктом «а» пункта 4.1 проекта Государственного контракта.

Вместе с тем, согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Установив указанные требования в документации об аукционе, Комиссия усматривает в действиях заказчика признаки нарушения указанной нормы Федерального закона «О защите конкуренции».

4. При рассмотрении жалобы Комиссия не ограничена ее доводами, в силу пункта 3.25 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 при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, зарегистрированного в Минюсте России 10.12.2007 № 10661 (далее - Административный регламент), проверяет размещение заказа в полном объеме.

В результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» Комиссия не установила нарушений при размещении заказа.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, пунктами 3.32 Административного регламента, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «Криница» на действия Министерства здравоохранения Омской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку сухих молочных адаптированных смесей для питания детей с рождения до 12 месяцев (Извещение № 0152200001512000050).

2. Передать материалы по жалобе ООО «Криница» в соответствующий отдел Омского УФАС России для оценки действий заказчика, установившего в документации об открытом аукционе требование об условиях и сроках поставки продуктов детского питания, на предмет наличия либо отсутствия признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

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