

РЕШЕНИЕ

по делу № К-46/13 о нарушении законодательства о размещении заказов

Резолютивная часть оглашена 25.09.2013 г.

Решение в полном объеме изготовлено 27.09.2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия УФАС) в составе председателя комиссии - руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея Кубашичева А.К., членов комиссии: начальника отдела Управления Точиева Б.Б., ведущих специалистов – экспертов Управления Вдовиной О.Ю. и Кошко Г.Ю., в отсутствие представителей ООО «Пожхимкомплект», Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Адыгея «Центральная районная больница Майкопского района» (далее – ГБУЗ РА «ЦРБ Майкопского района», Заказчик); Министерства финансов Республики Адыгея (далее - Уполномоченный орган), извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы, рассмотрев жалобу ООО «Пожхимкомплект» (далее – Заявитель) от 16.09.2013 №373/1 на действия Уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку самоспасателя ГДЗК для ГБУЗ РА «Центральная районная больница Майкопского района» на 2013г. (далее – Аукцион) (реестровый номер заказа 0176200000113001437), проведя внеплановую проверку размещения заказа 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 – Закон о размещении заказов), Приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498 «Об утверждении 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» (далее – Административный регламент ФАС России), исследовав представленные документы

УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом по размещению государственных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Республики Адыгея 12.09.2013 г. на официальном сайте для размещения заказа www.zakupki.gov.ru, и на электронной площадке ЗАО «Сбербанк – АСТ» размещено извещение и документация об аукционе № 1243 – А для проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку самоспасателя ГДЗК для ГБУЗ РА «Центральная районная больница Майкопского района» на 2013г. (далее – Аукционная документация). Заказчик – ГБУЗ РА «ЦРБ Майкопского района». Начальная (максимальная) цена контракта 286 995,00

рублей. Источник финансирования – Субсидии республиканского бюджета. Аукционная документация утверждена главным врачом ГБУЗ РА «ЦРБ Майкопского района» <...>

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Адыгейское УФАС) 18.09.2013 г. поступила жалоба Заявителя от 16.09.2013 №373/1, в которой было указано, что Уполномоченным органом нарушен порядок проведения оформления Документации, установленный Федеральным законом «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. №94-ФЗ.

По мнению Заявителя, требования, установленные к Товару в Аукционной документации влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, т.к.:

- устанавливая требование о соответствии самоспасателя требованиям ГОСТ Р 22.9.09-2005 и о наличии сертификатов соответствия требованиям ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009, Госзаказчик принуждает к осуществлению добровольной (не обязательной) сертификации самоспасателя, на требования данных ГОСТов, что не допустимо в силу ст. 19 Закона о техническом регулировании;

- ни один из самоспасателей не соответствует требованию, установленному в Техническом задании Аукционной документации: «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009 при концентрации: сероводород – 1400 мг/м³ 40 минут; аммиак – 3500 мг/м³ 50 минут; хлор – 3000 мг/м³ 20 минут; диоксид серы – 2700 мг/м³ 20 минут; диоксид азота – 4800 мг/м³ 20 минут; оксид азота – 3100 мг/м³ 20 минут»;

- требование ко времени защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ 53261-2009 не менее 35 минут при концентрации: монооксид углерода – 4375 мг/м³; водород хлористый – 1000 мг/м³; водород цианистый – 440 мг/м³; акролеин – 240 мг/м³ ограничивает участников Аукциона, т.к. только газодымозащитный комплект ГДЗК-А обладает такими характеристиками по времени защитного действия по указанным веществам.

На основании вышеизложенного, Заявитель пришел к выводу, что установленные в Аукционной документации требования к товару, нарушают ч.3.1. ст. 34 Закона о размещении заказов и влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Комиссией УФАС направлены уведомления от 18.09.2013г. №1850, №1848 и №1849 Оператору электронной площадки, Уполномоченному органу, и Заказчику соответственно, о времени и месте рассмотрения жалобы, а также требования о приостановлении размещения заказа и представлении документов аукциона.

В адрес Заявителя, по средствам факсимильной связи, а также по почте, направлено уведомление от 18.09.2013 №1847 о дате, времени и месте рассмотрения жалобы.

Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные материалы, Комиссия УФАС пришла к следующим выводам.

В части IV «Техническая часть» Аукционной документации установлены требования о соответствии газодымозащитного комплекта ГДЗК требованиям ГОСТ Р 22.9.09-2005, а также требование о том, что изделие должно иметь:

«2. Обязательный сертификат в области безопасности и охраны труда на соответствие фильтра для ГДЗК-А требованиям ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009

3. Заключение государственной санитарно-эпидемиологической службы РФ».

В соответствии с частью 1 статьи 151 Федерального закона от 22.07.2008 №123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» (далее – Технический регламент) со дня вступления в силу настоящего Федерального закона до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов требования к объектам защиты (продукции), процессам производства, эксплуатации, хранения, транспортирования, реализации и утилизации (вывода из эксплуатации), установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти, подлежат обязательному исполнению в части, не противоречащей требованиям настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 55 Технического регламента установлены требования пожарной безопасности к средствам индивидуальной защиты людей от опасных факторов пожара.

Распоряжением Правительства РФ от 10.03.2009 №304-р в соответствии со статьей 7 Технического регламента утвержден перечень национальных стандартов, содержащих правила и методы исследований (испытаний) и измерений, в том числе правила отбора образцов, необходимые для применения и использования Технического регламента и осуществления оценки соответствия. В указанный перечень на средства индивидуальной защиты включен ГОСТ 53261-2009.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Федерального закона от 27.12.2002 №184-ФЗ «О техническом регулировании» подтверждение соответствия осуществляется на основе принципов, в том числе: недопустимости принуждения к осуществлению добровольного подтверждения соответствия, в том числе в определенной системе добровольной сертификации.

Часть 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов устанавливает, что 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 3.1 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.

Таким образом, довод заявителя о незаконности установления в части IV «Техническая часть» Аукционной документации положений о соответствии

самоспасателей требованиям ГОСТ Р 22.9.09-2005, а также положений о наличии обязательного сертификата в области безопасности и охраны труда на соответствие фильтра для ГДЗК-А требованиям ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009 является обоснованным.

Установление Заказчиком вышеуказанных требований, а также требования о наличии заключения государственной санитарно-эпидемиологической службы РФ, является нарушением части 1 статьи 41.6 (части 3.1 статьи 34) Закона о размещении заказов.

В части IV «Техническая часть» Аукционной документации установлены требования к техническим характеристикам поставляемого товара, в соответствии с которыми «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009 при концентрации:

- сероводород – 1400 мг/м³ 40 минут

- **аммиак – 3500 мг/м³ 50 минут**

- хлор – 3000 мг/м³ 20 минут

- диоксид серы – 2700 мг/м³; 20 минут

- диоксид азота – 4800 мг/м³ 20 минут

- оксид азота – 3100 мг/м³ 20 минут».

По результатам анализа открытых источников интернет-ресурсов Комиссией УФАС установлено, что ни один из самоспасателей, представленных на функционирующем рынке средств индивидуальной защиты в соответствии с ГОСТ Р 53261-2009, в том числе ГДЗК и ГДЗК-А не отвечают требованию: «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009 при концентрации: **аммиак – 3500 мг/м³ 50 минут**».

Часть 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов устанавливает, что 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 3.1 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.

Таким образом, довод Заявителя, в данной части, является обоснованным, и установление Заказчиком требования: «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009 при концентрации: **аммиак – 3500 мг/м³ 50 минут**» является нарушением части 1 статьи 41.6 (части 3.1 статьи 34) Закона о размещении заказов.

В части IV «Техническая часть» Аукционной документации установлены требования к техническим характеристикам поставляемого товара, в соответствии с которыми: «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ 53261-2009 **не менее 35 минут** при концентрации:

- монооксид углерода – 4375 мг/м³;
- водород хлористый – 1000 мг/м³;
- водород цианистый – 440 мг/м³;
- акролеин – 240 мг/м³».

По результатам анализа открытых источников интернет-ресурсов Комиссией УФАС установлено, что только один самоспасатель, из представленных на функционирующем рынке средств индивидуальной защиты в соответствии с ГОСТ Р 53261-2009, а именно ГДЗК-А обладает указанными характеристиками.

Часть 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов устанавливает, что 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 3.1 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.

Таким образом, довод Заявителя, в данной части, является обоснованным, и установление Заказчиком требования: «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ 53261-2009 **не менее 35 минут** ...», ведет к ограничению участников Аукциона, что является нарушением части 1 статьи 41.6 (части 3.1 статьи 34) Закона о размещении заказов.

В результате осуществления внеплановой проверки Комиссия УФАС установила, что предметом Аукциона является поставка самоспасателя ГДЗК в количестве 106. При этом в части IV «Техническая часть» Аукционной документации содержится «Техническое задание на приобретение **газодымозащитных комплектов ГДЗК**», а в пункте 2 указанной части установлено требование к предоставлению обязательного сертификата в области безопасности и охраны труда на соответствие фильтра для **ГДЗК-А** требованиям ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-2009» без сопровождения указанного товара словами «или эквивалент».

ГДЗК производит единственный хозяйствующий субъект – ОАО «Электростальский химико-механический завод» (г. Электросталь), имеющий сертификат С- RU.ПБ01.В.00498 от 23.03.2010 до 23.03.2015.

При этом, под указанные в части IV «Техническая часть» требования не подходит не один из представленных существующем рынке самоспасатель, в частности: «Время защитного действия по ОХВ согласно ГОСТ Р 12.4.193-99 или ГОСТ Р 12.4.251-

2009 при концентрации: **аммиак – 3500 мг/м³ 50 минут**».

Часть 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов устанавливает, 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 пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона 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.

Согласно части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). 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, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 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.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 41.6 (части 3 и 3.1 статьи 34) Закона о размещении заказов.

Также в ходе внеплановой проверки Комиссией УФАС установлено, что в пункте 7.5 части 7 «Ответственность сторон» проекта Договора Аукционной документации содержится условие, в соответствии с которым размер неустойки (штрафа, пеней) за

просрочку исполнения обязательств, предусмотренных договором, устанавливается в размере **0,1% от стоимости недопоставленного (не установленного) в срок оборудования.**

Между тем, в части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов указано: «В случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. **Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.** Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика».

Таким образом, в действиях Заказчика по установлению размера неустойки (штрафа, пеней) за просрочку исполнения обязательств, предусмотренных договором, в размере 0,1% от стоимости недопоставленного (не установленного) в срок оборудования содержатся признаки нарушения **части 11 статьи 9** Закона о размещении заказов.

Согласно части 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети "Интернет" или иного указания.

В соответствии с письмом ФАС России от 01.06.2012 г. №АГ/17357 «О разъяснении законодательства» если источником информации о ценах на товары, работы, услуги являются полученные от поставщиков сведения о ценах, заказчик (уполномоченный орган) указывает в обосновании начальной (максимальной) цены контракта реквизиты полученных от поставщиков ответов на запросы информации о ценах. При этом заказчик (уполномоченный орган) вправе не указывать в таком обосновании фирменное наименование (наименование), а также иные сведения об организациях, представивших соответствующую информацию. Полученные от поставщиков ответы должны храниться вместе с документацией о торгах, извещением о проведении запроса котировок.

В приложении №1 к информационной карте документации об аукционе «Обоснование начальной (максимальной) цены договора указаны фирменные наименования организациях, представивших соответствующую информацию, однако не указаны реквизиты полученных от поставщиков ответов на запросы информации о ценах.

Также, Комиссией УФАС в Документации об аукционе выявлены следующие

несоответствия, противоречия, неточности и опечатки:

- в пункте 24 части II «Информационная карта Аукциона» Аукционной документации указано, что гарантийный срок на Товар должен устанавливаться в соответствии с гарантией производителя – **не менее 12 месяцев**. Тогда как согласно пункту 6.3 части 6 проекта Договора Аукционной документации: «гарантийный срок на товар устанавливается в соответствии с гарантией производителя и составляет **1 год с даты проведения**».

- в пункте 5.5 проекта Договора Аукционной документации указано, что: «Заказчик осуществляет оплату за поставленный Товар путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика при наличии, **Акта выполненных работ по монтажу, наладке оборудования и обучению персонала**.

- в пунктах 6.4 и 6.5 проекта Договора Аукционной документации указано, что товар должен быть снабжен **фирменными гарантийными талонами Поставщика**, что не относится к рассматриваемому размещению заказа.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17, главой 8, Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012№ 498 Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Пожхимкомплект» от 16.09.2013 №373/1 обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика - ГБУЗ РА «Центральная районная больница Майкопского района» нарушение части 1 статьи 41.6 и части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Заказчику, Единой комиссии, Оператору электронной площадки предписание об устранении выявленных нарушений законодательства о размещении заказов.
4. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-46/13 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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