

Решение № 03-10.1/314-2012

о признании жалобы обоснованной

01 ноября 2012 г.

г. Омск

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

рассмотрев жалобу ИП Терещенко Е.И. (далее – заявитель) на действия заказчика – Министерство по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области (далее - заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку новогодних подарков в рамках проведения Губернаторской новогодней елки, в количестве 40 000 штук (извещение № 0152200002412000094) (далее – открытый аукцион).

в присутствии представителей:

заказчика - <...> (доверенность от 31.10.2012), <...> (доверенность от 30.10.2012);

заявителя – <...> (доверенность от 30.10.2012), <...> (доверенность от 30.10.2012), <...>

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 12136 от 26.10.2012) на положения документации об открытом аукционе.

При этом Комиссия отмечает, что на момент рассмотрения данной жалобы в нарушение части 6 статьи 57 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») заявитель не направил копию жалобы заказчику.

Заявитель полагает, что содержащиеся в пункте 13 Техническое задание документации об открытом аукционе «Требования к качественным и количественным характеристикам товара» разработаны заказчиком с нарушением статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов», поскольку устанавливают необоснованные требования к поставляемому товару.

В частности, в своей жалобе заявитель указывает: «... заказчик предъявил требования к каждой из 33 позиций спецификации. Причем, это не требования к потребительским свойствам товара, а требования к потребительским параметрам каждой отдельной позиции спецификации товара, как то: дизайн, технологическое решение упаковки, вкус, цвет, запах, технология производства, т.е. свойства,

которые могут быть определены органами чувств, например: «состоящее из воздушного светлого бисквита, посыпанного кунжутом и нежной кремовой начинки с ванильно-сливочным вкусом, декорированное темным шоколадом» (позиция 3), «на основе нежной нуги с мягкой карамелью и арахисом в молочной глазури» (позиция 15), «на основе кремового воздушного суфле с железной начинкой со вкусом малины» (позиция 18), «с игрушками внутри – героями русских народных сказок, в индивидуальной упаковке в виде домика с окошком (позиция 32) и др. Мне, как участнику размещения заказа, непонятно как определить достаточно ли нежное суфле, достаточно ли оно воздушное для соответствия требованиям заказчика, какова разница в потребительских свойствах шоколадного яйца с рисунком на упаковке в виде домика с окошком или иным изображением».

По мнению заявителя, коммерческие предложения ИП Караваяева В.Н. и ИП Назаровой Л.А. послужили не только обоснованием начальной (максимальной) цены, но и состава новогоднего подарка, что не только нарушает статью 34 Федерального закона «О размещении заказов», но и создает вышеназванным участникам аукциона преимущественные условия, тем самым, ограничивает конкуренцию.

На основании изложенного, заявитель просит выдать заказчику предписание об устранении нарушений закона.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-6797 от 29.10.2012) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 12245 от 30.10.2012).

Из представленных заказчиком материалов и информации, размещенной на официальном сайте следует, что 08.10.2012 на указанном сайте заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона № 0152200002412000094 (для субъектов малого предпринимательства) с начальной (максимальной) ценой контракта 8000000 руб. и документацию об открытом аукционе.

16.10.2012 заказчиком внесены изменения в извещение о проведении открытого аукциона в части уточнения ГОСТ в пункте 13 документации об открытом аукционе.

31.10.2012 (17:45 час. по местному времени) установлена дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Представители заявителя поддержали доводы, изложенные в жалобе, дополнительно указав на то, что позиция № 3 «Пирожное в индивидуальной упаковке» пункта 13 Технического задания документации об открытом аукционе «Требования к качественным и количественным характеристикам товара» содержит ссылку на ТУ У 15.8.-25112243-010.2007, чем ограничивает количество участников размещения заказа.

Представители заказчика не согласились с доводами жалобы, пояснив, что документация об открытом аукционе разработана в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов.

Также представители заказчика пояснили, что документация об открытом аукционе, в частности пункт 13 Технического задания документации об открытом аукционе «Требования к качественным и количественным характеристикам товара», составлена заказчиком исходя из его потребностей в приобретении

качественных новогодних подарков для детей, при этом заказчиком не ограничена возможность участия в открытом аукционе как производителей, так и поставщиков, имеющих возможность поставки новогодних подарков с любыми характеристиками в соответствии с требованиями заказчика.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов») внеплановой проверки Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу 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](#) настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» 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 аукционе предусмотрены пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

В пункте 13 Технического задания документации об открытом аукционе «Требования к качественным и количественным характеристикам товара» (далее – Техническое задание) заказчик установил характеристики поставляемого товара (кондитерских изделий) и показатели, предусмотренные пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

Вместе с тем, в соответствии с частью 2.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» **не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара**, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным [законом](#).

Частью 3.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что **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 пункте 13 Технического задания документации об аукционе определены требования к качественным и количественным характеристикам товара, весу, упаковке.

Так, в указанном Техническом задании заказчиком установлен товар подлежащий поставке – "Новогодний подарок" в количестве 40 000 штук с указанием состава новогоднего подарка и характеристик кондитерских изделий. Например, «молочный шоколад должен соответствовать ГОСТ 6534-89, на лицевой стороне упаковки должен быть размещен логотип губернаторской елки 2012 и надпись «Губернаторская Елка 2012», вес не менее 100 гр. (позиция 1)»; «конфета суфле с начинкой в шоколаде должна быть комбинированной глазированной на основе кремового воздушного суфле с железной начинкой со вкусом малины, вес не менее 24 гр. (позиция 18)»; «конфета с начинкой тоффи в шоколадной глазури должна быть куполообразной с комбинированной начинкой на основе массы тоффи с жидкой начинкой клубничное желе, покрытая шоколадной глазурью, упакована в перекрутку, вес не менее 10 гр. (позиция 21)»; «конфета суфле с начинкой в шоколаде должна быть в виде мишки с начинкой из сливочного и бананового суфле в шоколадной глазури, упакована в перекрутку, вес не менее 36 гр. (позиция 26)»; «шоколадное яйцо в индивидуальной упаковке должно быть из комбинированного шоколада (белого и молочного) с игрушками внутри — героями русских народных сказок. В индивидуальной упаковке в виде домика с окошком, вес не менее 20 гр. (позиция 32)» и т.д.

Относительно указания 2012 года в надписи Губернаторская Елка заказчик пояснил, что им была допущена техническая ошибка в указании данной даты, вместо требуемой 2013 года.

В результате анализа документации об открытом аукционе, Комиссия установила, что позиция № 3 «Пирожное в индивидуальной упаковке» содержит следующие характеристики «пирожное, состоящее из воздушного светлого бисквита, посыпанного кунжутом и нежной кремовой начинки с ванильно-сливочным вкусом, декорированное темным шоколадом. Вес не менее 30 гр.», кроме того, указанная позиция содержит ссылку на ТУ У 15.8-25112243-010.2007.

Как пояснили на заседании Комиссии представители заявителя, требования о соответствии товара конкретному техническому условию (далее – ТУ) по вышеуказанной позиции ограничивают количество участников размещения заказа.

Комиссия согласилась с указанными доводами заявителя исходя из следующего.

Подпунктом 3.1 пункта 3 "Межгосударственный стандарт. Единая система конструкторской документации. Технические условия. ГОСТ 2.114-95", введенный Постановлением Госстандарта РФ от 08.08.1995 N 425 (далее - ГОСТ 2.114-95), установлено, что **ТУ являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика (изготовителя) или по требованию заказчика**

(потребителя) продукции.

В соответствии с [подпунктом 3.3 пункта 3](#) ГОСТ 2.114-95 ТУ разрабатывают на одно конкретное изделие, материал, вещество и т.п. Следовательно, определенный номер технического условия соответствует продукции одного производителя.

По мнению Комиссии, поскольку документация об открытом аукционе содержала требования к товару (пирожное в индивидуальной упаковке) со ссылкой на конкретное ТУ, что фактически указывало на товары определенного производителя («Конти») и ограничивало возможность поставки товаров иных производителей.

Таким образом, в нарушение [части 3.1 статьи 34](#) Федерального закона «О размещении заказов» заказчиком было ограничено число участников размещения заказа.

Данная позиция Комиссии Омского УФАС России подтверждается сложившейся административной и судебной практикой (постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 20.11.2009 по делу № А11-1122/2009, решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.12.2010 по делу № А40-104864/10-93-287, решение Комиссии ФАС России от 13.04.2011 по делу № П-130/11).

Более того, Комиссия отмечает, что в пункте 13 Технического задания заказчиком прописаны требования к характеристикам товаров (кондитерских изделий), в том числе требования к упаковке товаров, указывающие на конкретного производителя.

Например, по позиции № 32 «Шоколадное яйцо в индивидуальной упаковке» указаны следующие характеристики товара: «шоколадное яйцо из комбинированного шоколада (белого и молочного) с игрушками внутри – героями русских народных сказок, в индивидуальной упаковке в виде домика с окошком, вес не менее 20 гр.». Товару с указанными характеристиками соответствует только шоколадное яйцо производителя кондитерских изделий ЗАО «Кондитерская фабрика «Ландрин».

По позиции № 26 «Конфета суфле с начинкой в шоколаде» заказчиком прописаны требования к характеристикам товара: «конфета в виде мишки с начинкой из сливочного и бананового суфле в шоколадной глазури, упаковано в перекрутку, вес не менее 36 гр.». Указанным характеристикам соответствуют только конфеты «Тими» сливки-банан производителя кондитерских изделий «Конти». Требования к характеристикам кондитерских изделий, соответствующих только одному производителю «Конти», прописаны заказчиком также и по позициям №№ 18,20,21,30 и пр.

В силу указанного, Комиссия считает, что установленные в пункте 13 Технического задания документации об открытом аукционе требования к характеристикам кондитерских изделий, поставляемых в составе новогоднего подарка, ограничивают количество участников размещения заказа, соответственно, нарушают положения частей 2.1 и 3.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов».

Кроме того, в ходе проведения внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

Согласно части 5 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик, уполномоченный орган вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме. Изменение предмета открытого аукциона в электронной форме не допускается. В течение одного дня со дня принятия такого решения заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают указанные изменения на официальном сайте. При этом **срок подачи заявок на участие в открытом аукционе должен быть продлен так, чтобы со дня размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого аукциона до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней** или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Комиссия установила, что заказчиком были внесены изменения в документацию об открытом аукционе, которые 16.10.2012 были размещены на официальном сайте.

При этом срок окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе установлен заказчиком 31.10.2012 в 17:45 час. по местному времени.

Исходя из изложенного, Комиссия отмечает, что в нарушение вышеуказанной нормы Федерального закона «О размещении заказов» срок подачи заявок на участие в открытом аукционе был продлен лишь **на 14 дней**.

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 ИП Терещенко Е.И. на действия заказчика – Министерство по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку новогодних подарков в рамках проведения Губернаторской новогодней елки, в количестве 40 000 штук (извещение № 0152200002412000094).

2. Признать в действиях Министерства по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области нарушение частей 2.1 и 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.5, части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать Министерству по делам молодежи, физической культуры и спорта

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/314,320-2012

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

01 ноября 2012 г.

г. Омск

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

рассмотрев жалобы ИП Терещенко Е.И. и ИП Матченко В.В. на действия заказчика – Министерство по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку новогодних подарков в рамках проведения Губернаторской новогодней елки, в количестве 40 000 штук (извещение № 0152200002412000094),

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 Министерства по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области нарушение требований частей 2.1 и 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.5, части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своих Решений от 01.11.2012 № 03-10.1/314-2012 и № 03-10.1/320-2012, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области в срок **до 22.11.2012** аннулировать открытый аукцион в электронной форме на поставку новогодних подарков в рамках проведения Губернаторской новогодней елки, в количестве 40 000 штук (№ 0152200002412000094).

2. Оператору электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» **обеспечить возможность** исполнения Министерством по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Оператору электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер», Министерству по делам молодежи, физической культуры и спорта Омской области проинформировать Омское УФАС России об исполнении пунктов 1-2 настоящего предписания **в срок до 24.11.2012** с приложением подтверждающих документов.

