

Решение по делу № 183

о нарушениях законодательства РФ о размещении заказов

03 августа 2012 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере размещения заказов

в присутствии:

– представителя государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области, действующего на основании доверенности от 02 августа 2012 года № 3763;

– представителя государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области, действующего на основании доверенности от 02 августа 2012 года № 3763;

– представителя государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области, действующего на основании доверенности от 02 августа 2012 года № 3763

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного заявителя ООО «Профессиональные ортопедические товары»,

рассмотрев поступившую жалобу участника размещения заказа ООО «Профессиональные ортопедические товары» на действия государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку технических средств реабилитации – противопролежневых матрацев и подушек для обеспечения инвалидов в 2012 году № 0127200000912000063, установила:

18 июля 2012 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку технических средств реабилитации – противопролежневых матрацев и подушек для обеспечения инвалидов в 2012 году № 0127200000912000063 (далее – открытого аукциона в электронной форме) и документация об открытом аукционе в электронной форме. Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена начальником Управления социальной защиты населения Брянской области

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме не заключен.

Заявитель ООО «Профессиональные ортопедические товары» считает, что его

права и законные интересы нарушены действиями государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области при утверждении документации о рассматриваемом открытом аукционе в электронной форме, поскольку, по мнению заявителя, государственным заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме установлены требования, противоречащие законодательству РФ о размещении заказов.

Так, государственным заказчиком в один лот включены технологические не связанные между собой товары (противопролежневые матрасы гелевые, противопролежневые подушки ячеистые, противопролежневые матрасы ячеистые), что нарушает требования ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей ограничение количества участников размещения заказа путем включения в один лот функционально и технологически не связанных между собой товаров.

Заявитель ООО «Профессиональные ортопедические товары» считает также, что объединение в один лот нескольких видов противопролежневых матрасов не позволяет ему как производителю только определенных видов матрасов получить преференции, установленные для поставщиков товаров Российского происхождения Приказом Минэкономразвития РФ от 12.03.2012 N 120 "Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков".

Заявитель ООО «Профессиональные ортопедические товары» полагает, что заказчик неправомерно затребовал только определенные виды противопролежневых матрасов (часть видов такой продукции), не учитывая остальные виды такой продукции с иными техническими характеристиками, поскольку это не учитывает интересы производителей всего спектра реабилитационной техники.

Указанные действия государственного заказчика, по мнению ООО «Профессиональные ортопедические товары», нарушает требования ч. 2.1, 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Кроме того, заявитель ООО «Профессиональные ортопедические товары» считает, что поскольку государственным заказчиком не указаны конкретные районы, улицы, количество товаров для адресной развозки и для пункта раздачи, то у участника размещения заказа нет возможности рассчитать транспортную составляющую в цене товара. Заявитель ООО «Профессиональные ортопедические товары» указывает, что, по его мнению, внутри одной процедуры государственный заказчик объединил поставку товара и услугу по развозке, что, по мнению заявителя, нарушает требования ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Представитель государственного заказчика с доводами жалобы не согласился и по существу пояснил следующее.

Законодательство РФ о размещении заказов не регламентирует порядок формирования лотов, в связи с чем государственным заказчиком в состав одного лота включены технологически и функционально связанные противопролежневые матрасы и подушки, предназначенные для использования одной категорией граждан (инвалидами), часто использующиеся инвалидом одновременно. Потребность в конкретных видах технических средств реабилитации обусловлена

рекомендациями индивидуальных программ реабилитации инвалидов, поступающими из учреждений медико-социальной экспертизы, исходя из которых у государственного заказчика не имеется потребности в приобретении отличных от заявленных видов противопролежневых матрасов и подушек.

Представитель государственного заказчика обратил также внимание комиссии Брянского УФАС России на то, что в документации об открытом аукционе в электронной форме содержатся положения о предоставлении преференции участникам размещения заказа, предлагающим в составе заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме товары российского происхождения, а также отметил, что обязанностью государственного заказчика не является создание условий для участия в торгах всем без исключения производителям технических средств реабилитации.

Требование заявителя об указании в документации об открытом аукционе в электронной форме конкретных адресов доставки товаров, являющихся предметом размещаемого заказа, не может быть удовлетворено, поскольку обнародование личных адресов инвалидов противоречит требованиям Федерального закона от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ «О защите персональных данных».

Представитель государственного заказчика отметил также, что на участие в открытом аукционе в электронной форме участниками размещения заказа подано три заявки, что свидетельствует об отсутствии непреодолимых препятствий для участия в рассматриваемом открытом аукционе в электронной форме.

Заслушав представителя государственного заказчика, изучив представленные документы, осуществив внеплановую проверку в соответствии с ч. 5 ст. 17 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к следующим выводам:

1. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении рассматриваемого заказа не нарушены требования ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1 - 3.2, 4.1 - 6 ст. 34 Закона о размещении заказов, и требования ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми 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, а также требования ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, запрещающей включать в

документацию об открытом аукционе в электронной форме требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, поскольку государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области сформированы требования к товару, которым соответствуют различные товары различных производителей, а в один лот включены товары, связанные технологически и функционально.

Государственный заказчик включил в один лот противопролежневые матрасы гелевые, противопролежневые матрасы ячеистые, противопролежневые подушки гелевые, поскольку этот вид технических средств реабилитации применяется с целью борьбы с пролежнями и/или профилактики пролежней у длительно лежащих инвалидов путем варьирования давления тела на опору (изменения давления внутри матраса или подушки). В соответствии с Номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утвержденной Приказом Минэкономразвития от 07 июня 2011 г. № 273, противопролежневые подушки (группа ОКВЭД 1721740) и противопролежневые матрасы (группа ОКВЭД 1721759) включены в одну общую группу товаров 32 («Текстильные изделия и услуги по их производству»). Следовательно, государственным заказчиком правомерно включены в один лот технические средства реабилитации, применяемые для профилактики пролежней у длительно лежащих инвалидов.

2. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении рассматриваемого заказа не нарушены требования не нарушены требования ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1 - 3.2, 4.1 - 6 ст. 34 Закона о размещении заказов, и требования ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов, обязывающей государственного заказчика установить в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к его безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям государственного заказчика, поскольку государственным заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме установлены требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, иные требования, позволяющие определить потребности государственного заказчика и соответствие предлагаемого товара потребностям государственного заказчика.

Законодательство РФ о размещении заказов не регламентирует порядок определения государственной нужды (потребности государственного заказчика). В соответствии с положениями ст. 3 Закона о размещении заказов, потребность государственного заказчика, финансируемая из соответствующего бюджета, является государственной нуждой. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области его потребность в технических средствах реабилитации инвалидов (противопролежневых матрасах и противопролежневых подушках) определена на основании индивидуальных программ реабилитации инвалидов, разработанных учреждениями медико-

социальной экспертизы.

Законодательство РФ о размещении заказов не предусматривает обязанности государственного заказчика закупать все имеющиеся на рынке виды того или иного товара с целью обеспечить доступ всех производителей той или иной группы товаров к торгам.

3. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении рассматриваемого заказа не нарушены требования п. 5 ч. 4 ст. 41.5 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о месте поставки товара, поскольку извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об открытом аукционе в электронной форме содержат сведения о месте поставки товара («г. Брянск и Брянская область»).

В соответствии с положениями Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных", личные адреса граждан, нуждающихся в технических средствах реабилитации (инвалидов) не могут быть разглашены путем размещения таких данных в составе документации об открытом аукционе в электронной форме на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru. Проект государственного контракта содержит требование о сохранении конфиденциальности персональных данных инвалидов, которым необходимо поставить технические средства реабилитации, адресованное победителю открытого аукциона в электронной форме. Тем не менее, информация о том, что поставка осуществляется в пределах города Брянска и Брянской области, указанная государственным заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме, позволяет участникам размещения заказа оценить уровень транспортной составляющей цены государственного контракта.

Довод заявителя ООО «Профессиональные ортопедические товары» о том, что государственным заказчиком внутри одной процедуры объединены поставка товара и услуга по развозке этого товара, признан необоснованным: поставка товара - заключительный этап выполнения договора купли-продажи, на котором происходит возмездная передача товара продавцом покупателю.

Поставка может иметь форму непосредственной передачи товара в руки покупателя или доставки транспортом в место, указанное покупателем. При этом, в соответствии с положениями Письма ФАС России от 14 февраля 2011 года № АЦ/4619, поставку изделий медицинского назначения (технических средств реабилитации) могут осуществлять, помимо аптечных организаций, индивидуальные предприниматели, медицинские организации, производители и иные лица. Оказание услуг по поставке изделий медицинского назначения осуществляется поставщиком в установленное государственным заказчиком место поставки товара. Таким образом, осуществление поставки без доставки товара в указанное заказчиком место невозможно, и услуга по развозу товара является составляющей выполнения заключительного этапа выполнения государственного контракта на поставку товара.

4. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении рассматриваемого заказа нарушены требования ч. 3 ст. 13 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, поскольку установленный в документации об открытом аукционе в электронной форме порядок предоставления преференций участникам размещения заказа, предлагающим в составе заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме товары российского происхождения, противоречит порядку предоставления таких преференций, установленному в Приказе Минэкономразвития РФ от 12.03.2012 N 120 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков», а именно – не содержит сведений о том, что установленный Приказом Минэкономразвития РФ от 12.03.2012 N 120 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков» не применяется в случаях, когда в заявках на участие в конкурсе или аукционе не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, когда в рамках одного конкурса (лота) или аукциона предполагается поставка товаров, указанных в пункте 1 настоящего приказа, и участник конкурса или аукциона, признанный победителем аукциона, в своей заявке предлагает к поставке товары российского и (или) белорусского и иностранного происхождения (п. г) и д) ст. 6 указанного Приказа), указаны только случаи неприменения рассматриваемого порядка, приведенные в п. а), б), в) вышеназванного Приказа.

При этом необходимо отметить, что довод заявителя ООО «Профессиональные ортопедические товары» о том, что включение государственным заказчиком в один лот противоположных матрасов и противоположных подушек не позволяет ООО «Профессиональные ортопедические товары» как реализатору ортопедических изделий определенного ассортимента получить преференции, устанавливаемые в соответствии с вышеуказанным Приказом, необоснован, поскольку государственным заказчиком установлен в документации об открытом аукционе в электронной форме порядок предоставления преференции поставщикам товаров российского происхождения.

5. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении рассматриваемого заказа нарушены требования ч. 1 ст. 3 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми под государственными нуждами Под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), либо

потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ (далее также - нужды субъектов Российской Федерации), поскольку п. 3.3 проекта государственного контракта указывает на то, что являющиеся предметом размещаемого заказа товары не являются государственной нуждой, так как не финансируются из соответствующего бюджета: «Оплата производится в безналичном порядке в течение 30 (тридцати) дней с даты получения Заказчиком от Исполнителя счета за соответствующий период, счета-фактуры, накладной (с описанием Изделий, указанием стоимости единицы Изделия, общей стоимости Изделий), Актов приема – передачи, Акт сверки расчетов, Реестра выполненных работ при наличии финансирования».

Однако, на рассмотрении жалобы представитель государственного заказчика Войстроченко В. А. подтвердил, что соответствующее финансирование государственному заказчику выделено. Таким образом, примечание к п. 3.3 проекта государственного контракта («при наличии соответствующего финансирования») противоречит и фактическим обстоятельствам размещения заказа, и требованиям ч. 1 ст. 3 Закона о размещении заказов.

6. Государственным заказчиком Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении рассматриваемого заказа нарушены требования ч. 5 ст. 9 Закона о размещении заказов, ограничивающей возможности изменения условий государственного контракта, поскольку проект государственного контракта содержит положения, допускающие изменения условий государственного контракта, не предусмотренные положениями законодательства РФ о размещении заказа: «4.2 В случае, если на 30 декабря 2012 г. количество фактически поставленного Товара и количество Направлений, выданных Заказчиком, меньше количества Товара, указанного в п. 2.2 настоящего Контракта, Стороны имеют право расторгнуть настоящий Контракт», «9.3 Все изменения и дополнения к настоящему Контракту оформляют письменно в виде дополнительных соглашений, подписанных полномочными представителями Сторон, и считаются неотъемлемой частью настоящего Контракта».

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд",

Решила:

1. Признать жалобу участника размещения заказа ООО «Профессиональные ортопедические товары» на действия государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку технических средств реабилитации – противопролежневых

матрацев и подушек для обеспечения инвалидов в 2012 году № 0127200000912000063 необоснованной.

2. Признать государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области нарушившим требования ч. 1 ст. 3, ч. 5 ст. 9, ч. 3 ст. 13 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку технических средств реабилитации – противопролежневых матрацев и подушек для обеспечения инвалидов в 2012 году № 0127200000912000063.
3. Выдать государственному заказчику Управление социальной защиты населения Брянской области предписание об устранении выявленных нарушений законодательства РФ о размещении заказов.
4. Передать материалы рассмотрения жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России 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.

Предписание № 183

об устранении нарушений

законодательства о размещении заказов

03 августа 2012 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере размещения заказов

на основании своего решения от 03 августа 2012 г. по рассмотрению жалобы участника размещения заказа ООО «Профессиональные ортопедические товары» на действия государственного заказчика Управление социальной защиты населения Брянской области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку технических средств реабилитации – противопролежневых матрацев и подушек для обеспечения инвалидов в 2012 году № 0127200000912000063 (далее – открытого аукциона в электронной форме) предписывает государственному заказчику Управление социальной защиты устранить нарушения требований ч. 1 ст. 3, ч. 5 ст. 9, ч. 3 ст. 13 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о размещении заказов). Нарушения устранить следующим путем:

1. При подведении итогов открытого аукциона в электронной форме и определении цены государственного контракта руководствоваться порядком допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы

иностранных государств, работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами, для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, установленным Приказом Минэкономразвития РФ от 12.03.2012 N 120 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков», в полном объеме.

2. При заключении государственного контракта по итогам проводимого открытого аукциона в электронной форме исключить из государственного контракта положения, противоречащие законодательству РФ о размещении заказов, а именно:

– исключить примечание к п. 3.3 государственного контракта («при наличии соответствующего финансирования»);

– исключить п. 4.2 государственного контракта, допускающий изменение существенных условий государственного контракта, не предусмотренное положениями законодательства РФ о размещении заказов;

– дополнить п. 9.3 государственного контракта требованием о непротиворечии всех изменений и дополнений к государственному контракту требованиям Закона о размещении заказов («Все изменения и дополнения к настоящему Контракту, не противоречащие требованиям Закона о размещении заказов...»).

Доказательства исполнения настоящего предписания представить в адрес Брянского УФАС России не позднее двух рабочих дней с момента подписания государственного контракта по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За уклонение от исполнения настоящего Предписания в соответствии с действующим законодательством должностные лица несут административную ответственность.