

Решение № 03-10.1/18-2012
о признании жалобы обоснованной

01 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;

Кусановой Ш.М. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ЗАО НПК «Катрен» (далее – заявитель, Общество) на действия единой комиссии БУЗОО «Областная детская клиническая больница» (далее – единая комиссия, заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200033411000179) на поставку лекарственных средств (противосудорожные) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя – <...>(доверенность от 28.07.2011);

заказчика –<...>, председателя единой комиссии (доверенность от 31.01.2012), <...>, юрисконсульта, члена единой комиссии (доверенность от 31.01.2012),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 722 от 26.01.2012), из которой следует, что 16.01.2012 Обществу было отказано в допуске к участию в открытом аукционе.

Причиной отказа послужило то обстоятельство, что заявителем не был указан остаточный срок годности товара на день поставки.

Общество считает, что в нарушение норм 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») единая комиссия приняла необоснованное решение об отказе в допуске к участию в открытом аукционе.

На заседании Комиссии представитель заявителя указал, что при подаче заявки на участие в открытом аукционе Общество при помощи программно-аппаратных средств оператора электронной площадки выразило свое согласие на поставку товара, указанного в документации об аукционе, при этом соответствие срока годности поставляемых лекарственных средств требованиям документации об аукционе заказчик должен проверять при приемке товара.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-429 от 27.01.2012) 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 23.12.2011 на указанном сайте заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона с начальной (максимальной) ценой муниципального контракта 378933 руб., а также

документацию об открытом аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок для участия в открытом аукционе от 16.01.2012 было подано три заявки, при этом участнику размещения заказа № 3 было отказано в участии в открытом аукционе.

Победителем открытого аукциона (протокол от 19.01.2012) признан участник № 2 с ценой муниципального контракта – 352407 руб.

Представители заказчика проинформировали Комиссию, что решение об отказе признать заявителя участником аукциона было принято в связи с тем, что в первой части заявки отсутствовало указание на согласие на поставку товара, предусмотренного документацией об аукционе, а также не был указан остаточный срок годности лекарственных средств на день их поставки.

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

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 Федерального 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.

В соответствии с требованиями указанной нормы настоящего Федерального закона в Разделе IV «Техническое задание по открытому аукциону в электронной форме» документации об аукционе (далее – ТЗ), в пунктах 1-3 заказчик указал характеристики товара с международным непатентованным наименованием (далее – МНН) «Топирамат»: таблетки покрытые пленочной оболочкой соответственно с дозировкой 25, 50 и 100 мг, по 10 шт. в безъячейковой упаковке, с вспомогательными веществами и сроком годности 3 года.

При этом в абзаце четвертом раздела «Общие требования» ТЗ было указано: «Срок годности товара, предлагаемого к поставке, на день поставки заказчику должен быть не менее 50% от установленного производителем».

В пункте 1.5 проекта контракта заказчик также установил: «Остаточный срок годности товара на день поставки заказчику должен быть не менее 50% от установленного производителем».

Кроме того, в Разделе III «Рекомендуемые образцы форм заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме» (далее – Раздел III) документации об аукционе, а именно в пункте 2 формы 1 «Первая часть заявки в открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта» заказчик предложил участникам размещения заказа выразить согласие на поставку товаров, а также указать: «Остаточный срок годности товара на день поставки заказчику не менее ____ % от установленного производителем».

В силу части 1 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона сведения, на соответствие требованиям,

установленной документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Частью 3 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» предусмотрено, что на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, участником открытого аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в открытом аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

Согласно части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с частью 5 настоящей статьи отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов», не допускается.

Пунктом 1 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» предусмотрено, что при размещении заказа на поставку товара первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

- а) согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;
- б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

Аналогичные требования заказчик установил в подпунктах 1 и 2 пункта 5.4 Раздела 1 «Инструкция по подготовке заявок для участия в открытом аукционе в электронной форме» документации об открытом аукционе.

Согласно части 7 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 настоящей статьи документов и

сведений, не допускается.

Из протокола рассмотрения заявок от 16.01.2012 следует, что единая комиссия отказала участнику размещения заказа под № 3 в допуске к участию в открытом аукционе, указав следующее: «Первая часть заявки не соответствует требованиям аукционной документации и пункту 1 части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ (Не указан остаточный срок годности товара на день поставки заказчику)».

Изучив первые части заявок, Комиссия установила, что заявки участников размещения заказа № 1 и № 2 оформлены в соответствии с рекомендуемой формой заявки, установленной заказчиком в Разделе III документации об открытом аукционе.

Согласно части 2 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме не может содержать требования к оформлению и форме заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Учитывая, что в Разделе III документации об открытом аукционе заказчик установил рекомендуемые образцы форм заявок на участие в открытом аукционе документации об аукционе, то заявитель правомерно выразил свое согласие на поставку товара, являющегося предметом открытого аукциона, используя программно-аппаратные средства оператора электронной площадки.

Кроме того, в первой части заявки заявитель указал торговые наименования лекарственных средств, МНН, характеристики (конкретные показатели), количество, а также сведения о стране происхождения товара.

С учетом изложенного, Комиссия пришла к выводу, что единая комиссия в нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» неправоммерно отказала заявителю в допуске к участию в открытом аукционе по вышеназванным основаниям.

Следует отметить, что позиция Комиссии соответствует разъяснениям ФАС России от 05.12.2011 № АЦ/45134, в которых, в частности, указано: «Согласие участника размещения заказа, формирующееся на сайте оператора электронной площадки программно-аппаратными средствами, является соблюдением требования, установленного пунктом 2 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» и предоставление участником размещения заказа дополнительного согласия на поставку товара, выполнения работ, оказания услуг в отдельном электронном документе, входящем в состав первой части заявки не требуется».

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 установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О

размещении заказов», документация о размещении заказа для государственных или муниципальных нужд должна содержать сведения об условиях выполнения контракта, в частности требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к его 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 силу части 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте. Для проверки соответствия качества поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг требованиям, установленным контрактом, заказчик вправе привлекать независимых экспертов, выбор которых осуществляется в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Таким образом, требования к качеству поставляемого товара при размещении заказа для государственных и муниципальных нужд содержатся в государственном или муниципальном контракте, а также отражаются в документации о размещении соответствующего заказа.

В ТЗ документации об аукционе заказчик указал: «В связи с отсутствием аптеки и лицензии на фармацевтическую деятельность Заказчик просит Поставщика направить документы по качеству и образцы лекарственных средств в ГУ «Территориальный центр по сертификации и контролю качества лекарственных средств Омской области» (тел. (3812) 77-51-53, 77-63-55) для осуществления мониторинга качества поставляемых лекарственных средств».

В пунктах 1.6 и 4.1 проекта контракта заказчик установил обязательные требования к поставщику, согласно которому поставляемые лекарственные средства для подтверждения соответствующего качества должны пройти проверку в государственном учреждении «Территориальный центр по сертификации и контролю качества лекарственных средств Омской области».

Из пункта 5.1 проекта контракта следует, что приемка товара осуществляется заказчиком в соответствии с требованиями, установленными в контракте при наличии документов из ГУ «Территориальный центр по сертификации и контролю качества лекарственных средств Омской области».

Согласно 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.

Таким образом, установив требование, обязывающее поставщиков выполнять действия, которые в силу закона возложены непосредственно на заказчика, Комиссия усматривает в действиях заказчика признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

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 и 3.35 Административного регламента, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу ЗАО НПК «Катрен» на действия единой комиссии БУЗОО «Областная детская клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200033411000179) на поставку лекарственных средств (противосудоржные).

2. Признать в действиях единой комиссии заказчика нарушение требований пункта 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать Управлению муниципального заказа и организации торгов Администрации города Омска и его единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. Передать материалы в соответствующий отдел Омского УФАС России для оценки действий заказчика, установившего в документации об открытом аукционе требования о направлении поставщиком лекарственных средств в ГУ «Территориальный центр по сертификации и контролю качества лекарственных средств Омской области» для проверки их качества, возложившего оплату указанных услуг непосредственно поставщиком, на соответствие требованиям 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/18 -2012

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

01 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;

Кусановой Ш.М. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ЗАО НПК «Катрен» на действия единой комиссии БУЗОО «Областная детская клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200033411000179) на поставку лекарственных средств (противосудоржные) (далее – открытый аукцион),

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 нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» в действиях БУЗОО «Областная детская клиническая больница» и его единой комиссии,

на основании своего Решения от 01.02.2012 № 03-10.1/18-2012, руководствуясь частью 5 и пунктом 1 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60

Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «Областная детская клиническая больница» и его единой комиссии внести изменения в Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе № 0352200033411000179/1 от 16.01.2012 в части допуска участника размещения заказа № 3 к участию в открытом аукционе.

2. БУЗОО «Областная детская клиническая больница» назначить новую дату проведения открытого аукциона, разместить на электронной площадке информацию о новой дате проведения открытого аукциона.

3. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер»:

- обеспечить БУЗОО «Областная детская клиническая больница» возможность внесения изменений в вышеуказанный протокол, размещения на электронной площадке соответствующей информации;

- назначить новое время проведения открытого аукциона, разместить на электронной площадке информацию о времени проведения открытого аукциона;

- уведомить всех участников, подавших заявки на участие в открытом аукционе о дате и времени проведения открытого аукциона;

- продолжить проведение процедуры открытого аукциона, начатой 19.01.2012, с момента объявления последнего (минимального) предложения о цене контракта 352407,62 рублей;

- при продолжении проведения процедуры открытого аукциона в случае отсутствия предложений от участников открытого аукциона о снижении, указанного в настоящем пункте предписания размера последнего (минимального) предложения о цене контракта, признать победителем открытого аукциона участника № 2.

4. БУЗОО «Областная детская клиническая больница» и его единой комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» выполнить действия, указанные в пунктах 1-3 настоящего предписания в срок до 15.02.2012 и проинформировать об исполнении Омское УФАС России в срок до 17.02.2012 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Вормсбехера А.В.

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

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.