РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-235-2013 о нарушении законодательства о размещении заказов

23 апреля 2013 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии – начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.,

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.,

главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Дацко Н.Г.,

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Рошевского С.И.,

специалиста-эксперта информационно-аналитического отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Горбачева В.В.,

в присутствии представителей:

от Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ставропольского края «Ставропольский краевой центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» (далее – ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД») – <***>, <***>,

от ЗАО «Р-Фарм» – <***>, <***>.

Рассмотрев жалобу ЗАО «Р-Фарм» на действия государственного заказчика – ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД», аукционной комиссии ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321200040513000005 на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку медикаментов для нужд бюджетного учреждения здравоохранения Ставропольского края,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ЗАО «Р-Фарм» на действия государственного заказчика – ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД», аукционной

комиссии ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321200040513000005 на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку медикаментов для нужд бюджетного учреждения здравоохранения Ставропольского края.

Заявитель считает, что действия государственного заказчика при формировании аукционной документации нарушают требования 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 №94-ФЗ) и законные права и интересы заявителя жалобы.

Представитель государственного заказчика пояснил следующее:

09.04.2013 г. на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0321200040513000005 на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку медикаментов для нужд бюджетного учреждения здравоохранения Ставропольского края.

Срок окончания подачи заявок 15 апреля 2013 года 09 час. 00 мин. был установлен в извещении о проведении открытого аукциона. Сформированная заказчиком аукционная документация не противоречит требованиям ч. 2.1 и ч. 3.1 ст. 34 Закона №94-ФЗ и ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ).

Все процедуры по размещению вышеуказанного заказа были проведены в соответствии с требованиями главы 3.1 Закона №94-ФЗ.

Доводы заявителя жалобы о том, что включение в аукционную документацию условия о поставке товара с остаточным сроком годности не менее 70 % в течение 7 рабочих дней со дня получения письменной заявки заказчика не нарушает и не может нарушить права заявителя на участие в данном аукционе, данный довод не обоснован. В соответствии с требованиями Закона №94-ФЗ заказчик имеет право установить требования к товару в соответствии со своими потребностями. В связи со спецификой своей деятельности ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» не имеет возможность принять товар со сроком годности менее 70 % по причине длительного и постоянного лечения пациентов, а также в связи с постоянным увеличением их числа. ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» также не обладает информацией от производителей препаратов об отсутствии товара на складе производителя по причине чего организации не могут поставить товар в течение 7 дней.

Кроме того, на участие в данном аукционе поступили 3 (три) заявки, 2 (две) из которых допущены к участию в открытом аукционе. Данный факт свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции при размещении вышеуказанного заказа.

Заказчик считает свои действия при формировании документации соответствующими требованиям главы 3.1 Закона №94-ФЗ, а жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной.

Комиссия Ставропольского УФАС, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя в соответствии со ст. 17 Закона №94-ФЗ заказов внеплановую проверку размещения заказа установила, что:

Согласно пункту 7) части 4 статьи 41.6 Закона №94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения о работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ – место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Государственным заказчиком – ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» была разработана документация об открытом аукционе в электронной форме, исходя из имеющейся потребности в поставке медикаментов. При этом, в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ государственным заказчиком было разработано Техническое задание аукционной документации, где указаны в том числе «Требования к гарантийному сроку». Так, в п. 2 Технического задания установлено, что «Срок годности на данный товар должен составлять не менее 70 % от срока годности установленного изготовителем». Аналогичные требования установлены в п. 1.3 Проекта гражданско-правового договора «Товар должен иметь остаточный срок годности на день поставки не менее 70 % от срока, указанного производителем».

Указание в документации остаточного срока годности на товар не менее 70% от срока установленного производителем, не является нарушением Законодательства о размещении заказов, поскольку такое указание не запрещено ни одной нормой Закона о размещении заказов.

Частью 1 статьи 2 Закона №94-ФЗ установлено, что Законодательство РФ о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В части 2 статьи 508 ГК РФ сказано, что наряду с определением периодов поставки в договоре поставки может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.)

В пункте 3.2. Технического задания аукционной документации установлено, что Поставщик производит доставку товара отдельными партиями, в течение 7 (семи) рабочих дней со дня получения письменной заявки от Заказчика своими силами и средствами. Заявка подается почтовым отправлением и (или) посредством факсимильной связи, с последующей отправкой оригинала заявки почтой.

Закон №94-ФЗ является специальным законом и подлежит применению к отношениям, связанным с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Согласно ч. 1 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ 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 ч. 2.1 ст. 34 Закона №94-ФЗ 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.

В силу ч. 3.1 ст. 34 Закона №94-ФЗ 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.

Комиссией Ставропольского УФАС России установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме на поставку медикаментов для нужд бюджетного учреждения здравоохранения Ставропольского края не содержит вышеперечисленные требования к характеристикам товара, к производителю и к участнику размещения заказа, которые ограничивают количество потенциальных участников. Данный довод подтвержден материалами дела, а именно: на участие в данном аукционе на момент рассмотрения жалобы по существу в адрес государственного заказчика (посредством оператора площадки) поступило три заявки. Все участники согласились с условиями поставки товаров.

Из требований ст. 41.6 Закона №94-ФЗ следует, что заказчик самостоятельно определяет предмет торгов, в том числе условия и сроки поставки товаров, соответствующие его потребностям. При этом, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Законом №94-ФЗ не предусмотрено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к условиям поставки товара, являющихся значимыми для заказчика, а также законодательство о размещении заказов не обязывает заказчика при формировании документации обосновывать свои потребности при установлении определенных требований к поставляемым товарам.

Таким образом, указание в аукционной документации требований к условиям поставки товара обусловлено потребностями заказчика в поставке товара в сроки необходимые заказчику для осуществления своей деятельности и не влечет нарушение требований ч. 2.1 и ч. 3.1 ст. 34 Закона №94-ФЗ.

Более того, довод заказчика о том, что сформированная таким образом аукционная документация ограничивает возможность участия хозяйствующих субъектов не подтверждается документально. Так, в соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ №51-ФЗ от 30 ноября 1994 года Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими

предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона №135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок (ч. 2 ст. 17 Закона №94-ФЗ).

ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» не созданы преимущественные условия участия в торгах определенным участникам размещения заказа, не созданы какие-либо препятствия для доступа к участию в торгах, не ограничена конкуренция между участниками открытого аукциона.

Так же следует отметить тот факт, что заявителем жалобы в материалы дела не представлено ни одного доказательства, о том, что аукционная документация размещаемого заказа свидетельствует об ограничении конкуренции между участниками размещения заказов.

Кроме того, как установлено комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов ЗАО «Р-Фарм» подало заявку на участие в аукционе.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещённая заказчиком на официальном сайте в сети Интернет информация о размещаемом заказе является публичной офертой, т.е. предложением, содержащим все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта, из которого усматривается воля лица делающего предложение заключить договор на указанных в нём условиях с любым кто отзовётся.

То есть участник размещения заказа ЗАО «Р-Фарм» заранее было ознакомлено с требованием аукционной документации. Это означает, что Общество согласилось с требованием аукционной документации подало заявку на условиях указанных в аукционной документации.

Так же, комиссией установлено, что в аукционной документации установлены

требования к товару в целях реализации потребностей заказчика в соответствии со статьей 34 Закона о размещении заказов, а сведения, запрещенные к указанию в силу требований законодательства о размещении заказов в документации - отсутствуют.

При таких обстоятельствах в действиях государственного заказчика – ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» не установлены нарушения положений, норм и требований Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а также требований Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия, руководствуясь ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» на действия государственного заказчика – ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД», аукционной комиссии ГБУЗ СК «Краевой центр СПИД» по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321200040513000005 на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку медикаментов для нужд бюджетного учреждения здравоохранения Ставропольского края – необоснованной.

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