

РЕШЕНИЕ по результатам рассмотрения жалобы о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов

27 сентября 2011 года
Исходящий № 3621/03 от 30.09.2011

Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов путем проведения конкурса, аукциона, а также запроса котировок цен на товары, работы, услуги Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) в составе:

<...> – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

<...> – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

<...> – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

в присутствии представителей:

- государственного заказчика – Комитета по охране здоровья населения области – <...> (Доверенность № <...> от 26.09.2011), <...> (Доверенность № <...> от 26.09.2011);

- представитель уполномоченного органа – Комитета по управлению государственным имуществом области – о месте, дате и времени рассмотрения настоящей жалобы уведомлен, на рассмотрение жалобы не явился.

- представитель участника размещения заказа (подателя жалобы) – ООО «МедЛайн» - о месте, дате и времени рассмотрения настоящей жалобы уведомлен, на рассмотрение жалобы не явился (ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «МедЛайн» (исх.№ 120/09 от 26.09.2011),

рассмотрев жалобу участника размещения заказа - Общества с ограниченной ответственностью «МедЛайн» - на действия государственного заказчика – Комитета по охране здоровья населения области - при размещении им и уполномоченным органом – Комитетом по управлению государственным имуществом области - государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку медицинского оборудования для реанимации, дата размещения извещения – 31 августа 2011 года (заказ № 0150200000611000728), и проведя внеплановую проверку размещения данного заказа,

УСТАНОВИЛА:

20 сентября 2011 года в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника размещения заказа – Общества с ограниченной ответственностью «МедЛайн» (далее – ООО «МедЛайн») - на действия государственного заказчика – Комитета по охране здоровья населения области (далее – КОЗНО, Заказчик) - при размещении им и уполномоченным органом – Комитетом по управлению государственным имуществом области (далее - КУГИ) - государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку медицинского оборудования для реанимации, дата размещения извещения – 31 августа 2011 года (заказ № 0150200000611000728) (далее - Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов) и с соблюдением требований, предусмотренных статьями 57 – 58 данного закона.

Доводы Жалобы сводятся к следующему.

На официальном сайте по размещению информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru государственным заказчиком – КОЗНО - размещена информация о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования для реанимации для нужд Новгородской области. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 739 459 рублей.

Заказчиком в документации об аукционе указаны конкретные торговые марки подлежащего закупке товара без указания эквивалентности, такие как «сеть Citrix», «Microsoft Windows XP», «Awate» и др., что, по мнению подателя Жалобы, неминуемо приведёт к ограничению конкуренции либо к заведомому удорожанию стоимости оборудования. Вместе с тем Заказчиком не указано в документации об аукционе обоснование необходимости приобретения именно такого

оборудования. Кроме того, Заказчик определил конструктивные особенности оборудования производителя (ОС запускается с карты Compact Flash) и установил конкретные физические параметры, такие как высота, ширина, глубина и масса процессорного блока центральной беспроводной станции; масса, размеры, диагональ дисплея, разрешение, скорость развёртки, электроды определённого диаметра и т.д. гемодинамического прикроватного монитора, бумага для термопринтера определённых размеров, при этом не указав минимальных и максимальных значений данных параметров, что, по мнению ООО «МедЛайн», указывает на конструктивные особенности конкретного оборудования конкретного производителя. Данные параметры, по утверждению подателя Жалобы, характеризуют оборудование, производимое GE Healthcare, а именно центральную станцию «CIC PRO» и гемодинамический прикроватный монитор пациента «DASH 3000». Кроме того, как указывает ООО «МедЛайн», ряд характеризующих позиций требуемого товара не конкретизирован Заказчиком и сопровождается словами «приблизительно», «наличие», «возможность», например «возможность подключения дополнительного дисплея через док-станцию».

Также, в документации об аукционе отсутствуют требования к сроку действия гарантии производителя и к сроку действия гарантии поставщика, а также право поставщика на поставку товара при исполнении контракта с улучшенными качественными, техническими и функциональными характеристиками (потребительскими свойствами) по сравнению с аналогичными характеристиками товара, являющегося предметом закупки.

Кроме того, податель Жалобы утверждает, что в пункте 3 таблицы характеристик центральной станции беспроводной на 12 коек «Заказчик указал непонятный (несуществующий) параметр - «@».

На основании изложенных в Жалобе доводов, ООО «МедЛайн» просит провести внеплановую проверку всего размещения заказа, и выдать Заказчику – КОЗНО - предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с Законом о размещении заказов.

Государственный заказчик – КОЗНО – считает Жалобу необоснованной по причинам, изложенным в представленных возражениях на нее (исх. № 5222 от 23.09.2011). Так, по мнению КОЗНО, имеющиеся в документации об аукционе указания на торговые марки, такие как Aware, Citrix, Microsoft Windows XP и др., предусмотрены в качестве примеров для участников размещения заказа. Одновременно, предложение кем-либо оборудования с эквивалентами данных торговых марок не будет являться основанием для отклонения заявок участников размещения заказов.

Податель Жалобы утверждает, что в пункте 3 таблицы характеристик центральной станции беспроводной на 12 коек «Заказчик указал непонятный (несуществующий) параметр - «@». Однако, данное обозначение не относится к параметрам оборудования, а является общеупотребимым сокращением слова «при», в данном контексте означая разрешение 1280 x 1024 при частоте 60 Гц. Данное значение показателя является стандартным и основным требованием к дисплеям.

Также, по мнению Заказчика, указание в документации об аукционе в электронной форме на такой тип карты памяти, как Compact Flash, не относится к конструктивным особенностям производителя GE Healthcare. Использование карты памяти типа Compact Flash не является параметром, характерным только для GE Healthcare. Карты этого типа используются во многих периферических устройствах, подключаемых к компьютеру. В частности, такие карты использует Mindray.

Вместе с тем, по утверждению Заказчика, при формировании технических характеристик монитора прикроватного гемодинамического он указал параметры дисплея и скорости развёртки, а также количество отображаемых графиков и окон числовых значений, которые являются стандартными и не ограничивают возможность участия поставщиков различного оборудования.

Что касается параметра «усреднение измерений» монитора прикроватного гемодинамического, то его значение, указанное Заказчиком, характерно для технологии Nellcor, которая используется у многих производителей.

В требованиях к комплектации указанного монитора установлены требования, отвечающие потребностям заказчика, что соответствует статье 34 Закона о размещении заказов.

Кроме того, в возражениях КОЗНО указано, что податель жалобы необоснованно ссылается на

неустановление требований к сроку действия гарантии производителя и к сроку действия гарантии поставщика. Пунктом 4.3.5 документации об аукционе установлено требование о предоставлении поставщиком вместе с товаром гарантии производителя товара, срок действия которой должен составлять не менее 12 (двенадцати) месяцев после даты ввода в эксплуатацию товара, а также гарантии поставщика на Товар, срок действия которой должен составлять не менее 12 (двенадцати) месяцев после даты ввода в эксплуатацию товара. Аналогичное требование содержится в пункте 2.3.5 проекта государственного контракта.

Так же, в своих возражениях на Жалобу, КОЗНО указывает, что, согласно части 6.7 статьи 9 Закона о размещении заказов при исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком допускается поставка товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с таким качеством и такими характеристиками товара, указанными в контракте. Однако, статьей 41.6 Закона о размещении заказов установлен исчерпывающий перечень сведений, которые должна содержать документация об аукционе в электронной форме. Данный перечень не включает в себя обязательное требование к государственному заказчику об установлении в документации об аукционе возможности поставки товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с таким качеством и такими характеристиками товара, указанными в контракте. Однако это не является запретом на подобную замену товара в процессе исполнения государственного контракта.

В связи с поступлением Жалобы на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка размещения рассматриваемого государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки размещения заказа установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о размещении заказов КОЗНО выступает государственным заказчиком при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд области за счет бюджетных средств.

В августе – сентябре 2011 года государственным заказчиком – КОЗНО - и уполномоченным органом - КУГИ - проводилось размещение государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку медицинского оборудования для реанимации, дата размещения извещения – 31 августа 2011 года (заказ № 0150200000611000728).

Размещение рассматриваемого заказа проводилось на электронной площадке «Сбербанк - Автоматизированная система торгов».

Предметом рассматриваемого размещения заказа является приобретение центральной станции беспроводной на 12 коек, монитора прикроватного гемодинамического – 12 единиц, кабеля для мониторинга артериального давления – 4 единицы.

Документация об аукционе содержит в своём составе Приложение № 1 «Качественные и функциональные характеристики Товара».

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 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 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. 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.

Так, в соответствии с вышеуказанным Приложением № 1 центральная станция для просмотра, анализа и архивирования жизненноважных параметров должна иметь и выполнять определённые

функции, в том числе:

- перечень ADT (опционально) - восстановление сведений о подключении, отключении или перемещении пациента из информационной системы больницы через шлюз Aware в формате списка запроса;

- подключение к сети Citrix и Интернету (опционально) - возможность открывать Интернет-приложения, например MUSE Web, с помощью встроенного обозревателя, дополнительный доступ к серверам Citrix через клиентскую программу Citrix;

- подключение к сети (опционально) – возможность подключения к сети мониторинга в реальном времени Unity-MS, больничной сети Unity-IX, серверу данных пациентов (PDS) для пациентов, шлюзу Aware для восстановления данных о подключении, отключении и перемещении пациентов;

- процессор 933 МГц Pentium III или более мощный;

- операционная система установленная Microsoft Windows XP;

- и т.д.

Монитор прикроватный гемодинамический должен иметь возможность установки карты беспроводной сети RF LAN 802.11.

Таким образом, при формировании документации об аукционе Заказчик в нарушение части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов указал конкретные товарные знаки требуемого оборудования, при этом указание на такие товарные знаки не содержит сопровождения словами «или эквивалент». Кроме того, как пояснили на рассмотрении Жалобы представители КОЗНО, очевидных причин для не сопровождения товарных знаков словами «или эквивалент» у них не было. То есть товар иных торговых марок не являлся бы несовместимым с имеющимся оборудованием и не требовалось необходимости обеспечения взаимодействия требуемого товара с товарами, используемыми заказчиком.

Следовательно, Жалоба в данной части является обоснованной.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация 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 Приложении № 1 документации об аукционе установлены такие требования к товару, как физические характеристики процессорного блока, а именно высота – 8,0 см., ширина – 41,0 см., глубина – 33,0 см., масса – 6,6 кг (приблизительно), масса монитора прикроватного гемодинамического – не более 5,8 кг, размеры 27,0*20,3*28,5 см, усреднение измерений: 6 секунд в режиме для взрослых и 12 секунд в режиме для новорожденных, электроды с твёрдым гелем, диаметром 43 мм., по 500 штук в упаковке, термодиллюзионный катетер с датчиком гепаринизированный 7F, 110 см., 5 штук в упаковке, бумага для термопринтера 50мм, 48штук в упаковке.

Такие требования к товару, установленные КОЗНО, исключали возможность участия в рассматриваемом размещении государственного заказа поставщиков, чей товар незначительно отличается в своих характеристиках от товара, являющегося предметом закупки. Следовательно, такие требования Заказчика к товару влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, в нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Кроме того, указав конкретные показатели при установлении требований к товару, которые не являются неизменными, не установив при этом их минимальные и (или) максимальные значения, Заказчик нарушил пункт 1 части 4 статьи 41.6, в соответствии с которой документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать 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. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Следовательно, Жалоба ООО «МедЛайн» в данной части так же является обоснованной.

Податель Жалобы ссылается на установление КОЗНО в документации об аукционе таких требований к товару, как «наличие» и «возможность». Однако данные формулировки говорят об обязательном наличии у товара того или иного требования, предлагаемого поставщиком.

Таким образом, Жалоба в данной части является несостоятельной.

Ссылка подателя Жалобы на незаконное установление в документации об аукционе таких особенностей товара, как количество отображаемых графиков и окон числовых значений, длительность кривой, отображаемой на экране, является несостоятельной, так как эти значения являются стандартными и соответствуют потребностям Заказчика исходя из целей, для которых закупается оборудование, являющееся предметом рассматриваемого размещения заказа.

Кроме того, по утверждению ООО «МедЛайн», заказчик в документации об аукционе при установлении требований к товару – центральной станции беспроводной – установил непонятный (несуществующий) параметр - «@». Как пояснили представители КОЗНО данное обозначение является общепринятым и обозначает предлог «при». Однако, установление Заказчиком таких обозначений может ввести в заблуждение участников размещения заказа и затруднить ознакомление таких участников с документацией об аукционе.

Одним из доводов Жалобы является не установление Заказчиком требования к сроку гарантии производителя и к сроку действия гарантии поставщика.

Согласно пункту 6 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работы, услуги, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, об обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара. Указанные требования устанавливаются заказчиком, уполномоченным органом при необходимости, за исключением случаев размещения заказов на поставки машин и оборудования. В случае размещения заказов на поставки машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в гарантийный срок, а также к осуществлению монтажа и наладки товара в случае, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае размещения заказов на поставки новых машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования о предоставлении гарантии производителя данного товара и к сроку действия такой гарантии, при этом предоставление такой гарантии осуществляется вместе с товаром. Дополнительно в случае размещения заказов на поставки новых машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливают в документации об открытом аукционе в электронной форме требования о предоставлении гарантии поставщика на данный товар и к сроку действия такой гарантии, при этом предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром и срок действия гарантии должен быть не менее чем срок действия гарантии производителя данного товара.

Как следует из пункта 4.3.5 документации к вышеуказанному аукциону в электронной форме, а также из пункта 2.3.5 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации, заказчиком были установлены обязательные требования к подлежащему к поставке медицинскому оборудованию. Так, поставщик вместе с Товаром предоставляет гарантию производителя Товара, срок действия которой должен составлять не менее 12 (Двенадцати) месяцев после даты ввода в эксплуатацию Товара, а также гарантию поставщика на Товар, срок действия которой должен составлять не менее 12 (Двенадцати) месяцев после даты ввода в эксплуатацию Товара.

Следовательно, в действиях государственного заказчика – КОЗНО – отсутствует нарушение пункта 6 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, а Жалоба в этой части является необоснованной.

Вместе с тем, в результате проведения внеплановой проверки размещения заказа, в связи с поступлением Жалобы выявлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 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.

Документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом (часть 1 статьи 34 Закона о размещении заказов).

К документации об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе (часть 5 статьи 34 Закона о размещении заказов).

В силу части 2 статьи 9 Закона о размещении заказов контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК) и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

Согласно части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Пункт 5.7 проекта государственного контракта, являющегося Приложением № 3 документации к вышеуказанному аукциону в электронной форме, содержит следующую информацию: «Если обстоятельства и их последствия будут длиться более 3 (трёх) месяцев, то каждая из сторон будет вправе расторгнуть контракт полностью или частично, и в этом случае ни одна из сторон не будет иметь права потребовать от другой стороны уплаты неустойки».

В силу части 1 статьи 2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 соответствии с частью 1 статьи 450 ГК расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (часть 1 статьи 422 ГК).

Учитывая вышеизложенное, частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов установлено обязательное для сторон государственного или муниципального контракта правило (императивная норма), предусматривающее исчерпывающий перечень оснований расторжения контракта – исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Заключение и исполнение государственного или муниципального контракта имеет некоторые особенности по сравнению с обычными договорами (контрактами), заключаемыми сторонами, и связано это с заложенным финансированием, установленными сроками поставки товара (выполнения работ, оказания услуг), а также спецификой деятельности государственных или муниципальных заказчиков. Несудебное расторжение контракта всегда должно иметь обоюдный характер.

В данном случае включение в проект государственного контракта вышеуказанного пункта свидетельствует о наличии возможности одностороннего расторжения контракта.

Следовательно, включение в проект государственного контракта пункта 5.7 в имеющемся виде,

фактически предусматривающего условие о наличии возможности одностороннего расторжения контракта, является нарушением части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Таким образом, в действиях государственного заказчика - КОЗНО - имеется нарушение части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Руководствуясь статьёй 9, частями 5, 9 статьи 17, статьями 34, 41.6, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника размещения заказа - Общества с ограниченной ответственностью «МедЛайн» - на действия государственного заказчика – Комитета по охране здоровья населения области - при размещении им и уполномоченным органом – Комитетом по управлению государственным имуществом области - государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку медицинского оборудования для реанимации, дата размещения извещения – 31 августа 2011 года (заказ № 0150200000611000728), частично обоснованной в части доводов жалобы об указании в документации об аукционе на товарные знаки без сопровождения их словами или «эквивалент», об установлении в ней показателей технических характеристик подлежащего закупке товара без указания их максимальных и (или) минимальных значений и об установлении в ней требований, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

2. Признать в действиях государственного заказчика – КОЗНО – нарушения части 8 статьи 9, части 1 статьи 41.6, пункта 1 части 4 статьи 41.6, частей 3 и 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

3. Выдать государственному заказчику – КОЗНО, уполномоченному органу - КУГИ и его аукционной комиссии - обязательное для исполнения предписание об аннулировании торгов (открытого аукциона в электронной форме).

4. Направить материалы Жалобы и внеплановой проверки размещения заказа уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица государственного заказчика – КОЗНО.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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