

Решение № 03-10.1/19-2013

о признании жалобы необоснованной

06 февраля 2013 г.

г. Омск

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

рассмотрев жалобу ООО «Скарабей» (далее – заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии (далее – заказчик, единая комиссия) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку круп, муки и хлопьев овсяных у субъектов малого предпринимательства (извещение № 0352300057713000009) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя - <...> (доверенность б/н от 06.02.2013);

заказчика - <...>, бухгалтера 1 категории (доверенность б/н от 05.02.2013),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 320 от 01.02.2013), из содержания которой следует, что при рассмотрении первых частей заявок на участие в открытом аукционе аукционная комиссия заказчика нарушила требования 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»), неправомерно отказав Обществу в допуске к участию в открытом аукционе.

Заявитель не согласен с решением единой комиссии заказчика, поскольку полагает, что указание им в первой части заявки о соответствии поставляемого товара требованиям, установленным Техническими условиями (далее - ТУ) вместо требуемого заказчиком соответствия определенному ГОСТу не противоречит нормам действующего законодательства, а также положениям документации об открытом аукционе.

В частности, в жалобе заявитель указывает: «... ТУ излагается в соответствии с требованиями ГОСТов и условные значения применяемых показателей в ТУ указываются не ниже (не хуже), установленных государственным стандартом.

В документации (Приложение № 1 к документации «Заказа на поставку товара») по позициям: № 2 Рис, было указано: ...соответствовать требованиям установленным ГОСТ 6292-93 и другим стандартам. По позиции № 3. Хлопья овсяные, было указано: ... соответствовать требованиям установленным ГОСТ 21149-93 и другим стандартам.

По позиции № 4. Манная крупа, было указано: ...соответствовать требованиям установленным ГОСТ 7022-97 и другим стандартам.

Поскольку заказчик указал, что предусматривает продукцию и по другим стандартам, то соответственно мы указали конкретные продукты с конкретными ТУ».

На заседании Комиссии представитель ООО «Скарабей» полностью поддержала доводы, изложенные в жалобе, пояснив при этом, что в настоящее время практически вся продукция, являющаяся предметом данного открытого аукциона, производится по ТУ, а не по ГОСТам.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-559 от 04.02.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 919 и № 920 от 05.02.2013).

Из представленных заказчиком материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) следует, что 23.01.2013 на указанном сайте были размещены извещение о проведении открытого аукциона № 0352300057713000009 и документация об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора 145 610 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 0352300057713000009-1 от 30.01.2013 поступило одиннадцать заявок, одному участнику размещения заказа – заявителю (заявка № 3) отказано в допуске к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом аукциона от 04.02.2013 в открытом аукционе приняли участие три участника размещения заказа с порядковыми номерами заявок 1, 2 и 6, наименьшую цену гражданско-правового договора – 142 697,80 руб. предложил участник с заявкой № 2.

На заседании Комиссии представитель заказчика проинформировала о том, что на момент рассмотрения данной жалобы единая комиссия заказчика еще не рассмотрела вторые части заявок указанных участников размещения заказа.

Заказчик, возражая на жалобу заявителя, представил письменные пояснения (исх. № 39 от 05.02.2013), в которых, в том числе указано: *«Участник размещения заказа предлагает к поставке товар не соответствующий выставленным Заказчиком требованиям. В аукционной заявке отсутствуют показатели (потребительские свойства) товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме – ГОСТ 6292-93, ГОСТ 21149-93, ГОСТ 7022-97. Кроме того, ТУ на любой вид продукции являются интеллектуальной собственностью держателя подлинника и/или разработчика и приобрести их можно только по договоренности с каждым конкретным держателем подлинника и /или разработчиком, вследствие чего проверка по соответствию ТУ с ГОСТ является невозможной».*

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснила, что единая комиссия действовала строго в соответствии с требованиями Федерального закона «О размещении заказов» и заявитель правомерно был не допущен к участию в данном открытом аукционе, поскольку его заявка не соответствовала требованиям

документации об открытом аукционе.

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

Указанные требования, исходя из извещения № 0352300057713000009, заказчик установил в Приложении № 1 «Заказ на поставку товара» к документации об открытом аукционе (далее – Приложение № 1), которое содержит таблицу с указанием товаров, необходимых для поставки заказчику (позиции №№ 1-6).

В частности, по обжалуемым позициям № 2, 3 и 4 заказчиком были установлены следующие требования к поставляемым товарам:

- по позиции № 2 «Рис»: *рис шлифованный, первый сорт, фасованный. Поставляемый товар должен соответствовать требованиям, установленным ГОСТ 6292-93 и другими стандартами. Остаточный срок хранения товара на момент поставки должен составлять не менее 75% от срока хранения, установленного производителем (изготовителем);*

- по позиции № 3 «Хлопья овсяные»: *«Геркулес», фасованный. Поставляемый товар должен соответствовать требованиям, установленным ГОСТ 21149-93 и другими стандартами. Остаточный срок хранения товара на момент поставки должен составлять не менее 75% от срока хранения, установленного производителем (изготовителем);*

- по позиции № 4 «Манная крупа»: *«Марки Т (из твердой пшеницы – полупрозрачная ребристая крупа кремового или желтоватого цвета), фасованная. Поставляемый товар должен соответствовать требованиям, установленным ГОСТ 7022-97 и другими стандартами. Остаточный срок хранения товара на момент поставки должен составлять не менее 75% от срока хранения, установленного производителем (изготовителем)».*

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

Частью 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что 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.

Частью 5 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным [частью 4](#) настоящей статьи, не допускается.

Согласно пункту 1 [части 4 статьи 41.8](#) Федерального закона «О размещении заказов» при размещении заказа на поставку товара первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать:

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 к содержанию первой части заявки на участие в открытом аукционе установлены заказчиком в подпункте 1.1.1. документации об открытом аукционе, при этом Приложение № 1 не содержало указания на товарные знаки товаров, следовательно, следовательно, в данном случае участники размещения заказа должны были указать в первой части заявки сведения, предусмотренные подпунктом «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Федерального

закона «О размещении заказов».

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе от 30.01.2013 заявителю (заявка № 3) отказано в допуске к участию в аукционе на основании пункта 2 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» в связи с несоответствием сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона требованиям подпункта 1.1.1. документации об открытом аукционе, а именно: «Участник размещения заказа в заявке по позиции № 2 Рис, указал: «...поставляемый товар соответствует требованиям, установленным ТУ 8 РФ 11-111-92...» В аукционной документации было указано: «..соответствовать требованиям, установленным ГОСТ 6292-93». По позиции № 3. Хлопья овсяные, участник указал «...поставляемый товар соответствует требованиям, установленным ТУ 8 РФ 11-108-95...». В аукционной документации было указано: «...соответствовать требованиям установленным ГОСТ 21149-93». По позиции № 4. Манная крупа, участник указал «...поставляемый товар соответствует требованиям, установленным ТУ 9294-049-00932169-02... В аукционной документации было указано: «...соответствовать требованиям установленным ГОСТ 7022-97». Таким образом, участник размещения заказа предлагает к поставке товар не соответствующий выставленным Заказчиком требованиям. Кроме того, ТУ на любой вид продукции являются интеллектуальной собственностью держателя подлинника и /или разработчика, и приобрести их можно только по договоренности с каждым конкретным держателем подлинника и /или разработчиком, вследствие чего проверка по соответствию ТУ с ГОСТ является невозможной».

Проверив первые части заявок на участие в аукционе всех участников размещения заказа, Комиссия установила, что заявка заявителя действительно по позициям № 2 «Рис», № 3 «Хлопья овсяные» и № 4 «Манная крупа» вместо требуемого заказчиком соответствия указанных товаров требованиям ГОСТ или иным стандартам содержала указание о соответствии поставляемого товара требованиям, установленным ТУ, что не соответствует требованиям, установленным заказчиком в документации об открытом аукционе.

На заседании Комиссии представитель заявителя пояснила, что в Приложении № 1 к документации об открытом аукционе в требованиях к поставляемым товарам заказчик указал также, что поставляемый товар должен соответствовать требованиям, установленным и другими стандартами, вследствие чего Общество посчитало, что указание им в первой части своей заявки исключительно конкретного ТУ будет достаточным для участия в данном открытом аукционе.

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с указанной позицией заявителя, поскольку исходя из требований, установленных в документации об открытом аукционе однозначно следует, что поставляемый товар должен соответствовать **требованиям, установленным и ГОСТами и другими стандартами**, в то время как ТУ являются техническим документом, например, в пункте 3.1 ГОСТ Р 51740-2001 «Технические условия на пищевые продукты. Общие требования к разработке и оформлению» указано: «ТУ на пищевые продукты являются техническим документом, в котором изготовитель устанавливает требования к качеству и безопасности конкретного пищевого продукта (нескольким конкретным пищевым продуктам), необходимые и достаточные для идентификации продукта, контроля его качества и безопасности при изготовлении, хранении, транспортировании».

При этом Комиссия отмечает, что данное несоответствие могло быть устранено, если бы заявитель в соответствии с требованиями части 3 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов» направил соответствующий запрос заказчику.

С учетом изложенного, единая комиссия заказчика правомерно отказала заявителю в допуске к участию в аукционе на основании пункта 2 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».

Однако при проведении внеплановой проверки данного размещения заказа Комиссия установила в действиях заказчика следующие нарушения норм Федерального закона «О размещении заказов»:

3.1. Согласно части 1 статьи 8 Федерального закона «О размещении заказов» участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

В силу части 2 статьи 8 Федерального закона «О размещении заказов» **участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными Федеральными законами.**

Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме размещение данного заказа на поставку круп, муки и хлопьев овсяных осуществлялось заказчиком у субъектов малого предпринимательства.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» **к субъектам малого и среднего предпринимательства** относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и **коммерческие организации** (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также **физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица** (далее – **индивидуальные предприниматели**), крестьянские (фермерские) хозяйства.

Вместе с тем, в документации об открытом аукционе заказчик установил: *«Участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое **физическое лицо**, в том числе индивидуальный предприниматель, являющиеся субъектами малого предпринимательства».*

Данное положение документации об открытом аукционе в части участия в настоящем аукционе физических лиц не соответствует части 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», что в свою очередь нарушает части 1 и 2 статьи 8 Федерального закона «О размещении заказов».

3.2. В соответствии с частью 2 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении

заказов» в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация вправе разместить извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте **не менее чем за семь дней до даты окончания подачи заявок** на участие в открытом аукционе в электронной форме.

В силу части 1 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов» в случае проведения открытого аукциона в электронной форме заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обеспечивают размещение документации об открытом аукционе в электронной форме на официальном сайте в срок, предусмотренный соответственно [частями 1 и 2 статьи 41.5](#) настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении открытого аукциона.

Извещение о проведении открытого аукциона № 0352300057713000009 и документация об открытом аукционе были размещены заказчиком на официальном сайте 23.01.2013.

Вместе с тем, согласно указанным документам срок окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе установлен заказчиком 30.01.2013, что составляет шесть дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Таким образом, заказчик допустил нарушение части 2 статьи 41.5 Федерального закона «О размещении заказов».

3.3. Пунктом 8 части 4 статьи 41.5 и пунктом 4 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что извещение о проведении открытого аукциона и документация об открытом аукционе должны содержать дату окончания срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частью 2 статьи 41.9 указанного Федерального закона, согласно которой срок рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме не может превышать семь дней со дня окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Согласно части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащей сведения, предусмотренные [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, **аукционной комиссией оформляется протокол рассмотрения заявок** на участие в открытом аукционе, который ведется аукционной комиссией и **подписывается всеми** присутствующими на заседании **членами аукционной комиссии и заказчиком**, уполномоченным **органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе**. Протокол должен содержать сведения о порядковых номерах заявок на участие в открытом аукционе, решение о допуске участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе с соответствующим порядковым номером, к участию в открытом аукционе в электронной форме и о признании его участником открытого аукциона или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в открытом аукционе с обоснованием такого решения и с указанием положений документации об открытом аукционе в электронной форме, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе этого участника размещения

заказа, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об открытом аукционе, сведения о членах аукционной комиссии, принявших решение, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в открытом аукционе или об отказе в допуске к участию в открытом аукционе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе направляется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией оператору электронной площадки.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона № 0352300057713000009 и документацией об открытом аукционе заказчиком установлена дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме – **31.01.2013**.

Вместе с тем в результате анализа представленных заказчиком материалов открытого аукциона и информации размещенной на официальном сайте, а также на электронной площадке ООО «РТС-тендер» Комиссия установила, что в нарушение части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе был подписан членами единой комиссии на один день ранее установленного им срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, а именно **30.01.2013**.

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 **необоснованной** жалобу ООО «Скарабей» на действия БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку круп, муки и хлопьев овсяных (извещение № 0352300057713000009).
2. Признать в действиях БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии нарушение частей 1 и 2 статьи 8, части 1 статьи 41.5, части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».
3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/19-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

06 февраля 2013 г.

г. Омск

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

рассмотрев жалобу ООО «Скарабей» на действия БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку круп, муки и хлопьев овсяных у субъектов малого предпринимательства (извещение № 0352300057713000009),

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 БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой нарушение требований частей 1 и 2 статьи 8, части 1 статьи 41.5, части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 06.02.2013 № 03-10.1/19-2013, 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. БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии отменить все протоколы, составленные в ходе проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку круп, муки и хлопьев овсяных у субъектов малого предпринимательства (извещение № 0352300057713000009).

2. БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» аннулировать открытый аукцион в электронной форме поставку круп, муки и хлопьев овсяных у субъектов малого предпринимательства (извещение № 0352300057713000009).

3. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» отменить протокол аукциона от 04.02.2013, обеспечить возможность БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» выполнить действия, указанные в пунктах 1 и 2.

4. БУЗОО «Городская клиническая больница № 4» и его единой комиссии,

оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» выполнить действия, указанные в пунктах 1-2 настоящего предписания **в срок до 20.02.2013** и проинформировать об исполнении Омское УФАС России **в срок до 22.02.2013** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.