

Решение по делу № 05-6/1-11-2012

14 марта 2012 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Тверского УФАС России) в следующем составе:

председатель:

Фомин В.М. – исполняющий обязанности руководителя управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. - заместитель руководителя управления,

Аренсватова Т.С. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области: ***,

- Министерства здравоохранения Тверской области: ***,

- ООО «ДЕЗВЕСТ» (далее – Общество): ***,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу Общества и проведя 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 – Закон) внеплановую проверку,

установила:

В Тверское УФАС России 06.03.2011 поступила жалоба Общества, полагающего, что Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области (далее – Уполномоченный орган) и Министерством здравоохранения по Тверской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку дезинфицирующих средств для нужд государственных учреждений Тверской области (извещение от 17.02.2012 № 0136200003612000029) (далее – аукцион) допущены нарушения Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) в части установления требований к товару (к составу дезинфицирующих средств), исключающих возможность поставки эквивалентов, что влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа. В частности, Общество в жалобе и при ее рассмотрении указало на то, что в документации об аукционе установлены исключительно технические требования к товару, требования к потребительским свойствам (области применения) – как это должно быть с учетом специфики товара, не установлены. Технические же требования установлены путем указания формулы с указанием конкретного процента действующего вещества, что соответствует только одному товару с конкретным наименованием, указанным в документации. При этом товар используется, как правило, не в концентрированном виде, в связи с чем указание конкретного процента действующего вещества не может быть обоснованно потребностями заказчика.

Уполномоченный орган, Министерство здравоохранения Тверской области считают доводы Общества, изложенные в жалобе, необоснованными, указывают на то, что заказ размещается в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов и с учетом потребностей заказчика.

Иные участники размещения заказа не представили возражений по существу жалобы.

Рассмотрев представленные на рассмотрение жалобы документы, заслушав устные доводы сторон, Комиссия Тверского УФАС России пришла к следующим выводам:

17.02.2012 Уполномоченным органом 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 (далее – официальный сайт) размещены извещение о проведении открытого аукциона № 0136200003612000029 на право заключения государственного контракта на поставку дезинфицирующих средств для нужд государственных учреждений Тверской области; начальная (максимальная) цена контракта составляет **12 759 645,00 рублей**, и документация об аукционе.

Документация об аукционе утверждена от имени Заказчика Министром Правительства Тверской области, Руководителем Министерства здравоохранения Тверской области, от имени Уполномоченного органа – Заместителем министра

Правительства Тверской области.

1. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным, в том числе, частями 1 - 3.2 статьи 34 Закона.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона государственными заказчиками, муниципальными заказчиками выступают соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения.

Как следует из документации об аукционе, Заказчик предусматривает заключение контракта с победителем аукциона, данный победитель в течение 10 дней со дня заключения контракта должен заключить договора поставки с учреждениями здравоохранения, перечень которых прилагается к контракту. Данные учреждения здравоохранения являются не только получателями товара по контракту, но и плательщиками. Всего таких учреждений 13: Государственное учреждение здравоохранения «Областная клиническая психиатрическая больница № 1 им. М.П. Литвинова», Государственное учреждение здравоохранения «Тверская областная психиатрическая больница № 2», Государственное учреждение здравоохранения «Областная клиническая больница», Государственное учреждение здравоохранения «Детская областная клиническая больница», Государственное учреждение здравоохранения «Тверской областной клинический противотуберкулезный диспансер», Государственное учреждение здравоохранения «Областной клинический перинатальный центр им. Е.М. Бакуниной», Государственное учреждение здравоохранения «Тверской областной Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями», Государственное учреждение здравоохранения «Тверской областной клинический онкологический диспансер», Государственное учреждение здравоохранения «Областной клинический психоневрологический диспансер», Государственное учреждение здравоохранения Тверской областной центр специализированных медицинских услуг им. В.В. Аваева, Государственное учреждение здравоохранения «Туберкулезный санаторий «Черногубово», Государственное учреждение здравоохранения «Черногубовский туберкулезный госпиталь ветеранов войн», Государственное учреждение здравоохранения «Тверской областной клинический наркологический диспансер».

Согласно пояснениям Министерства здравоохранения Тверской области, Министерство не является получателем тех средств бюджета Тверской области,

за счет которых осуществляется финансирование обжалуемого заказа; получателями таких средств являются вышеперечисленные учреждения здравоохранения.

Следовательно, исходя из буквального содержания части 1 статьи 4 Закона, заказчиками по аукциону являются вышеперечисленные учреждения здравоохранения; Министерство здравоохранения Тверской области в рамках оспариваемого аукциона не обладает статусом заказчика.

При таких обстоятельствах и с учетом требований части 1 статьи 34 Закона, предусматривающей утверждение документации, Комиссия Тверского УФАС России считает, что размещение заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку дезинфицирующих средств для нужд государственных учреждений Тверской области (извещение о проведении открытого аукциона № 0136200003612000029) осуществляется в отсутствие утвержденной в установленном порядке документации об аукционе, поскольку Министерство здравоохранения Тверской области таким правом, с учетом положений части 1 статьи 4 Закона, не обладает.

При этом указанное нарушение влечет за собой нарушение порядка заключения контракта, предусмотренного статьей 41.12 Закона, который, в силу положений части 1 статьи 527 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), как норма специального закона имеет приоритет над другими положениями гражданского законодательства в данной части.

Указанное нарушение требований части 1 статьи 34 Закона является существенным, и влечет за собой – вне зависимости от выводов Комиссии по существу жалобы, выдачу предписания об аннулировании аукциона.

2. В соответствии с частями 2, 3 и 3.1 статьи 34 Закона документация об 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. 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 статьи 34 Закона. 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.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона 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.

По смыслу приведенных норм Закон, отдавая приоритет удовлетворению потребностей заказчика, вместе с тем устанавливает, что требования к товару должны быть установлены таким образом, чтобы имелась возможность поставить товар с товарным знаком, отличающимся от указанного в документации об аукционе, но в то же время отвечающий потребностям заказчика; за исключением случаев обеспечения совместимости товаров с уже имеющимися у заказчика.

В данном случае, документация об аукционе содержит указание на товарные знаки, с указанием о том, что участник размещения заказа может предложить эквивалент торгового наименования. В частности, в техническом задании документации об аукционе указан перечень дезинфицирующих средства с указанием торгового наименования, формул с указанием действующего вещества и его (их) процентного содержания. Так, в пункте 2 технического задания установлено следующее: «Композиция ЧАС+АМИН=ГУАНИДИН (смесь алкилдиметилбензиламмоний хлорида и дидецилдиметиламмоний хлорида (суммарно)-6%, N,N-бис-(3-аминопропил)додециламин-4%, полигексаметиленбигуанид гидрохлорид-5%)». Аналогичным образом установлены требования и к другим указанным в документации об аукционе товарам. Таким образом, указав в документации об аукционе о возможности поставки эквивалентного товара, уполномоченный орган и Министерство здравоохранения Тверской области фактически исключили возможность предложения товара с другим товарным знаком; товаров с процентным отношением действующего вещества отличным от установленного в документации, вместе с тем со значениями, близкими к установленным в документации и предназначенных для дезинфекции тех же объектов; либо товара, обладающего такими же потребительскими свойствами (областью применения) как и товары, указанные в документации.

При этом представители Министерства здравоохранения Тверской области пояснили, что в Министерстве отсутствует информация об иных товарах, кроме указанных в документации об аукционе, которые бы по своим характеристикам соответствовали требованиям, установленным в документации.

На основании изложенного, Комиссия Тверского УФАС России приходит к выводу о том, что в документации об аукционе в нарушении требований части 3.1 статьи 34 Закона требования к товару установлены таким образом, что они ограничивают количество участников размещения заказа; кроме того, в нарушение требований части 2 статьи 34, пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона не установлены надлежащим

образом требования к товару, в частности, к его потребительским свойствам.

На основании изложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

решила:

1. Признать жалобу ООО «ДЕЗВЕСТ» обоснованной.
2. Признать Министерство здравоохранения Тверской области и уполномоченный орган - Министерство имущественных и земельных отношений нарушившими требования части 1, 2 и 3.1 статьи 34, пункта 1 части 4 статьи 41.6 и части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать предписание об аннулировании торгов.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.В. Посохова, Т.С. Аренсватова, Я.А. Шибанов