



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОСТОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Ростов-на-Дону

« 29 » декабря 2011г .

Дело № А53-15961/11

Резолютивная часть решения объявлена « 23 » декабря 2011г .

Полный текст решения изготовлен « 29 » декабря 2011г .

Арбитражный суд Ростовской области в составе судьи Бондарчук Е.В. при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Князевич И.С.

рассмотрев в открытом судебном заседании материалы дела по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Р.О.С.Т.МЕД», ИНН 7720625182, основной государственный регистрационный номер 1087746870420, о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области от 04.08.2011г. по делу № 1040/03,

о признании недействительным протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0358300305311000089 от 25.07.2011г., заинтересованное лицо: Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области,

третье лицо: Городская больница скорой медицинской помощи им. В.И. Ленина,

при участии:

от заявителя: представитель не явился

от заинтересованного лица: представитель не явился

от третьего лица: представитель не явился

установил: общество с ограниченной ответственностью «ИСТОК-С» (далее - заявитель) обратился в суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – заинтересованное лицо) о признании недействительным решения от 31.05.2011г. № 26/03 о внесении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ИСТОК-С» в Реестр недобросовестных поставщиков, об обязанности Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области исключить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ИСТОК-С» как о недобросовестном поставщике из Реестра недобросовестных поставщиков.

Заявитель явку представителя в судебное заседание не обеспечил, рекомендации, ранее изложенные в определениях суда не исполнил, о времени и месте рассмотрения заявления уведомлен надлежащим образом.

Представитель заинтересованного лица в судебное заседание не явился, заявленные требования считает не подлежащими удовлетворению по основаниям указанным в отзыве на заявление, который приобщен к материалам дела.

Представитель третьего лица в судебное заседание не явился, о времени и месте рассмотрения заявления уведомлен надлежащим образом, представил письменный отзыв, в котором просил в удовлетворении заявления отказать.

В порядке статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса РФ в судебном заседании 19.12.2011 объявлен перерыв до 23.12.2011 до 10 час. 00 мин., что получило отражение в протоколе судебного заседания. После перерыва судебное заседание в установленное время было продолжено, стороны в судебное заседание после перерыва не явились.

Согласно статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при неявке в судебное заседание арбитражного суда истца и (или) ответчика, третьих лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, суд вправе рассмотреть дело в их отсутствие. Суд считает возможным рассмотреть дело по существу в настоящем судебном заседании, в отсутствие представителя истца, надлежащим образом извещенного о дате, месте и времени проведения судебного заседания, по имеющимся в деле документам.

Рассмотрев материалы дела, суд установил следующее.

Городская больница скорой медицинской помощи им. В.И. Ленина (далее - заказчик) 12.07.2011г. на электронной площадке ЗАО «Сбербанк- АСТ» - www.zakupki.gov.ru и электронной площадке ЗАО «Сбербанк - АСТ» было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0358300305311000089 «Поставка лекарственных препаратов (препараты для лечения инфекционных заболеваний)»(далее – аукцион).

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 25.07.2011г. участник размещения заказа, подавший заявку № 2 (ООО «Р.О.С.Т.МЕД»), не допущен к участию в оспариваемом аукционе с обоснованием: «в первой части заявки участника конкретные показатели предлагаемого к поставке товара не соответствуют значениям, установленным Документацией об открытом аукционе в электронной форме».

Общество с ограниченной ответственностью «Р.О.С.Т.МЕД» (далее –заявитель) обратились с жалобами в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области на действия аукционной комиссии заказчика при проведении аукциона.

Не согласившись с выводами аукционной комиссии с отказом ООО «Р.О.С.Т.МЕД» в допуске к участию в оспариваемом открытом аукционе в электронной форме, поскольку считает, что аукционная заявка составлена в соответствии с требованиями Закона и документации об открытом аукционе в электронной форме, ООО «Р.О.С.Т.МЕД» обратилось с жалобой на действие аукционной комиссии.

Рассмотрев указанную жалобу, Управление вынесло решение №1040/03 от 09.08.2011г. По результатам рассмотрения дела № 1040/03, возбужденного по жалобе ООО «Р.О.С.Т.МЕД» на действия аукционной комиссии МУЗ «Городская больница скорой медицинской помощи им.В.И. Ленина» г.Шахты Ростовской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0358300305311000089 «Поставка лекарственных препаратов (препараты для лечения инфекционных заболеваний)» Комиссия Ростовского УФАС России решила признать жалобу ООО «Р.О.С.Т.МЕД» необоснованной, заказчик признан нарушившим части 4 статьи 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ.

Не согласившись с решением и предписанием Управления, заявитель обратился в Арбитражный суд Ростовской области с настоящим заявлением.

Исследовав материалы дела, оценив представленные доказательства в совокупности, суд пришел к выводу, что заявленные требования общества не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Частями 4, 5 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что при рассмотрении дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд осуществляет проверку оспариваемого акта или отдельных положений, решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушает ли оспариваемый акт, действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, исходя из указанных выше правовых норм, в предмет судебного исследования по настоящему делу входят следующие обстоятельства:

- нарушение оспариваемым решением и предписанием Управления прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, создание иных препятствий для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности;

- несоответствие оспариваемого решения и предписания закону или иному нормативному правовому акту.

При этом отсутствие хотя бы одного из перечисленных условий является основанием для отказа в удовлетворении требований заявителя.

Процедура размещения заказов путем проведения открытого аукциона в электронной форме регламентирована главой 3.1 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 94-ФЗ).

Согласно части 1 статьи 41.1 Федерального закона № 94-ФЗ в целях указанного Федерального закона под открытым аукционом в электронной форме на право заключить контракт понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в порядке, установленном указанной главой.

В силу части 2 статьи 41.1 Федерального закона № 94-ФЗ под электронной площадкой понимается сайт в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором проводятся открытые аукционы в электронной форме.

Оператор электронной площадки осуществляет ведение реестра участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке (часть 1 статьи 41.4 Федерального закона № 94-ФЗ).

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте не менее чем за двадцать дней до даты окончания подачи заявок на

участие в открытом аукционе в электронной форме, если иной срок не предусмотрен настоящей статьей (часть 1 статьи 41.5 Федерального закона № 94-ФЗ).

В силу части 1 статьи 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 указанного Федерального закона.

В силу части 1 статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Частью 3 статьи 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ предусматриваются обязательные требования к документации об аукционе в электронной форме.

Пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ предусмотрено, что документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 указанной статьи сведениями должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта, в том числе: 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.

То есть, в зависимости от своих потребностей заказчик вправе установить требования к качеству, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, в том числе требования к материалам, которые применяются при выполнении работ или оказании услуг.

Согласно части 1 статьи 41.7 Федерального закона № 94-ФЗ 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 указанного Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении открытого аукциона.

В силу части 1 статьи 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ для участия в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, подает заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей (часть 3 статьи 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ).

В силу пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения: при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 указанной части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие

значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для использования 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 используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 указанной части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

В силу статьи 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 названного 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.

На основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 указанного 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.

В силу части 4 статьи 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

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

Как следует из материалов дела, Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и электронной площадке ЗАО «Сбербанк - АСТ» было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0358300305311000089 «Поставка лекарственных препаратов (препараты для лечения инфекционных заболеваний)».

В соответствии с п.1 ч.4 ст.41.8 Закона при размещении заказа на поставку товара, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать соответствующие сведения, касающиеся товара.

В Спецификации закупаемой продукции Раздела IV Документации об открытом аукционе в электронной форме заказчиком указаны требования (показатели) к товару. Требуемый заказчиком препарат «Цефоперабол» (регистрационное удостоверение РN000581/01 от 29.12.2006г.) имеет формы выпуска в количестве 20 шт, комплектность, в том числе, в виде порошка 1,0 для в/в и в/м введения во флаконе объемом 10 мл с растворителем для инъекций 5 мл, 10 мл.

Инструкцией определены способы применения препарата и дозы: для в/в струйного введения 1 г препарата растворяют в 10 мл воды для инъекций; для капельного в/в введения 1 г препарата растворяют в 5 мл воды для инъекций и затем растворяют в 100 мл

натрия хлорида (или сразу в 100 мл изотонического раствора натрия хлорида); для в/м введения препарат разводят водой для инъекций или 0,5% раствором лидокаина (3 мл на 1 г препарата).

Предложенный участником размещения заказа препарат «Цефпар» (регистрационное удостоверение ЛСР-004597/09 от 09.06.2009г.) не имеет в комплекте растворителя. Заявителем был предложен растворитель (в виде воды для инъекций 5,0 № 10) отдельно, без учета условий комплектности, определенных Спецификацией закупаемой продукции и потребительскими свойствами препарата. Так, инструкцией определены способы применения препарата и дозы: в/м; в/в (струйно медленно или капельно); в/в медленно, в виде раствора с концентрацией 100мг/мл.

Следовательно, для одномоментного применения при струйном в/в введении необходимо 10 мл растворителя (воды для инъекций). Таким образом, при использовании предложенного участником размещения заказа отдельно растворителя по 5 мл № 10 при растворении в 1 ампуле, концентрация полученного раствора (200мг/мл) в 2 раза превышает максимально возможную дозу, указанную в инструкции по применению (100 мг/мл).

Ввиду изложенного, функциональные характеристики (потребительские свойства) препарата «Цефпар» в комбинации, предложенной ООО «Р.О.С.Т.МЕД» (растворитель отдельно - вода дистиллированная 5,0 № 10 амп в количестве 240 упаковок) не соответствует требованиям заказчика, установленным в Документации об открытом аукционе в электронной форме: не обеспечивает необходимой концентрации, сужает количество видов оказания помощи.

В соответствии с п.2 ч.4 ст.41.9 Закона участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае несоответствия сведений, предусмотренных ч.4 ст.41.8 Закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Таким образом, действия аукционной комиссии заказчика, выразившиеся в отказе ООО «Р.О.С.Т.МЕД» в допуске к участию в оспариваемом аукционе, законны и обоснованны, в связи с чем, заявление о признании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области от 04.08.2011г. по делу № 1040/03 недействительным и признание недействительным протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0358300305311000089 от 25.07.2011г., удовлетворению не подлежат.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебные расходы, относятся на лиц, участвующих в деле, пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований.

Руководствуясь статьями 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления отказать.

Решение суда по настоящему делу вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решение суда по настоящему делу может быть обжаловано в апелляционном порядке в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца с даты принятия решения, через суд принявший решение.

Решение суда по настоящему делу может быть обжаловано в кассационном порядке в Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа в течение двух месяцев с даты вступления решения по делу в законную силу через суд, вынесший решение, при условии, что оно было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

Е.В. Бондарчук