**РЕШЕНИЕ**  **№ 239ф/13**

19 сентября 2013 года г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: А.А. Сешенов – руководитель управления,

Члены Комиссии: А.Г. Ларшин, А.В. Хохольских

в присутствии:

* представителей заказчика – Государственное учреждение - Липецкое региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации: <…>;

рассмотрев жалобу ООО «Оптимакс» на положения документации об открытом аукционе в электронной форме на поставку для инвалидов в 2013 году технических средств реабилитации абсорбирующего белья (пеленки) №2 (реестровый номер 0246100000113000126) (далее-открытый аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 13.09.2013 г. поступила жалоба ООО «Оптимакс» на положения документации об открытом аукционе в электронной форме.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 58 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 о размещении заказов) и подана в срок, установленный частью 2 статьи 57 Закона о размещении заказов. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

В адрес заказчика, заявителя были направлены уведомления о содержании жалобы с информацией о месте и времени ее рассмотрения.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе ООО «Оптимакс» указывает, что отдельные положения документации об аукционе нарушают требования действующего законодательства Российской Федерации на основании следующего:

Исходя из технического задания, маркировка упаковки впитывающих пеленок должна включать штриховой код изделия, а также номер артикула.

Между тем, в числе требований к маркировке упаковки в соответствии с ГОСТ 12303 и ГОСТ 12301 (ссылка на соответствие упаковки которым содержится в документации об аукционе) требования о нанесении на упаковку штрихового кода изделия, а также номера артикула отсутствуют.

Иные нормы действующего законодательства Российской Федерации в области поставки по государственным контрактам для инвалидов технических средств реабилитации также не содержат требований о нанесении штрихового кода и номера артикула на упаковку соответствующих изделий.

Заявитель также указывает, что исходя из технического задания, сырье и материалы для изготовления впитывающих пеленок должны быть разрешены к применению Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека и иметь свидетельство о государственной регистрации.

Между тем, Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека уполномочена осуществлять надзор и другие предоставленные ей функции при реализации отношений между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг). А свидетельство о государственной регистрации выдается продавцам товара, которые осуществляют розничную его продажу, и характеризует товар (в данном случае пеленки) не как медицинское изделие, а как средство личной гигиены.

Технические же средства реабилитации, являющиеся предметом вышеуказанного контракта, являются изделиями медицинского назначения и предоставляются инвалидам на безвозмездной основе, в соответствии с разработанными программами реабилитации.

На основании выше изложенного, подтверждением того, что изделия, поставляемые по государственному контракту, соответствуют установленным требованиям, в контексте конкурсной документации, может являться только регистрационное удостоверение и декларация о соответствии.

По мнению ООО «Оптимакс», действия государственного заказчика ограничивают его доступ к участию в открытом аукционе в электронной форме, поскольку маркировка упаковки указанным в документации об аукционе способом, а также получение разрешения и свидетельства о государственной регистрации Роспотребнадзора не предусмотрена требованиями действующего законодательства Российской Федерации при реализации соответствующих отношений.

Представители заказчика не согласны с доводами жалобы и пояснили, что в Техническом задании указаны требования к маркировке упаковки товара.

Данная маркировка поставляемой продукции позволяет заказчику при приемке товара идентифицировать и сопоставить его соответствие техническому заданию. Это особенно важно в современных условиях, когда появляется все большее число не только конкурирующей между собой продукции, но и подделок. Данные требования были установлены заказчиком в связи с современными требованиями о поставке инвалидам качественных изделий и во избежание поставки подделок.

Указанные в техническом задании требования согласно ГОСТам 12303 и 12301 относятся только к упаковке абсорбирующего белья, а не к маркировке и условным обозначениям на упаковке.

Также представители заказчика пояснили, что в разделе III Техническое задание документации об открытом аукционе в электронной форме заказчиком прописано: «Сырье и материалы для изготовления впитывающих пеленок должны быть разрешены к применению Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека». В данном случае заказчиком допущена опечатка. Сырье и материалы для изготовления впитывающих пеленок должны быть разрешены к применению Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. В любом случае, наличие декларации о соответствии, регистрационного удостоверения и свидетельства о государственной регистрации – необходимое условие при приемке товара, каким бы органом государственной власти они не были бы приняты.

Рассмотрев жалобу и проведя внеплановую проверку, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее:

Документация об открытом аукционе в электронной форме на поставку для инвалидов в 2013 году технических средств реабилитации абсорбирующего белья (пеленки) №2 (реестровый номер 0246100000113000126) размещена на официальном сайте госзакупок РФ [http://zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru/).

Согласно документации об открытом аукционе в электронной форме предметом аукциона является поставка для инвалидов в 2013 году технических средств реабилитации абсорбирующего белья (пеленки) № 2.

В соответствии с ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, заказчиком в аукционной документации установлено, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать согласие участника размещения заказа на поставку товара, а также установленные Разделом III «Техническое задание» конкретные характеристики поставляемого товара, среди которых требование к маркировке упаковки, а именно, что маркировка упаковки впитывающих пеленок должна включать штриховой код изделия, а также номер артикула. Кроме того, заказчиком установлено, что сырье и материалы для изготовления впитывающих пеленок должны быть разрешены к применению Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека и иметь свидетельство о государственной регистрации.

В соответствии с ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, 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.

Комиссией установлено, что Штрих-код на сегодняшний день не является обязательным. Если ссылаться на законодательство РФ, то нанесение штрихового кода на продукцию не является обязательным. И международная система штрих-кодирования товаров тоже не является обязательной. Штрих-кодирование осуществляется производителем на добровольной основе. И международными стандартами, то есть нормативными документами ЕС, также обязательное нанесение штрих-кода на маркировку товара не предусмотрено.

Таким образом, заказчик, устанавливая требование о том, что маркировка упаковки впитывающих пеленок должна включать штриховой код изделия, а также номер артикула, действовал в нарушение ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что доводы заявителя о неправомерном включении заказчиком в аукционную документацию требования о том, что сырье и материалы для изготовления впитывающих пеленок должны быть разрешены к применению Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека и иметь свидетельство о государственной регистрации, также обоснованны, так как Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека уполномочена осуществлять надзор и другие предоставленные ей функции при реализации отношений между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг). А свидетельство о государственной регистрации выдается продавцам товара, которые осуществляют розничную его продажу, и характеризует товар (в данном случае пеленки) не как медицинское изделие, а как средство личной гигиены.

Технические же средства реабилитации, являющиеся предметом вышеуказанного контракта, являются изделиями медицинского назначения и предоставляются инвалидам на безвозмездной основе, в соответствии с разработанными программами реабилитации.

Таким образом, документы, свидетельствующие о соответствии указанных изделий установленным требованиям, выдаются не Федеральной службой в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, а Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития.

Комиссией Липецкого УФАС России было также установлено, что устанавливая требования к маркировке упаковки, а именно, что маркировка упаковки впитывающих пеленок должна включать штриховой код изделия, а также номер артикула, действовала в нарушение ч. 7 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, согласно которой требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

Руководствуясь ч. 5 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», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Оптимакс» на положения документации об открытом аукционе в электронной форме на поставку для инвалидов в 2013 году технических средств реабилитации абсорбирующего белья (пеленки) №2 (реестровый номер 0246100000113000126) обоснованной;

2. Признать нарушение ч. 7, ст. 41.8, ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов в действиях заказчика — Государственное учреждение - Липецкое региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации;

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ А.А. Сешенов

(подпись)

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ А.Г. Ларшин

(подпись)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ А.В. Хохольских

(подпись)