

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 24.11.2014 N Ф01-4888/2014 по делу N А28-2623/2014.

Требование: О признании недействительными результатов открытого аукциона на поставку продуктов питания.

Обстоятельства: Участник закупки счел, что заказчик допустил существенные нарушения действующего законодательства, а именно существенно сузил допустимые значения содержания компонентов товара.

Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку при формировании технического задания заказчик вправе самостоятельно определять параметры и характеристики товара, удовлетворяющие его потребности; факты создания для участников закупки неравных условий и ограничения конкуренции не доказаны.

Резолютивная часть постановления объявлена 20 ноября 2014 года.

В полном объеме постановление изготовлено 24 ноября 2014 года.

Арбитражный суд Волго-Вятского округа в составе:

председательствующего Шутиковой Т.В.,

судей Бердникова О.Е., Чижова И.В.

при участии представителя от истца: Скурихиной Т.Ю. (доверенность от 01.09.2014)

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу истца -

общества с ограниченной ответственностью "Торговый Дом СЛАВЭКС"

на решение Арбитражного суда Кировской области от 13.05.2014,

принятое судьей Мартыновым С.В., и

на постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 21.07.2014,

принятое судьями Щелокаевой Т.А., Малых Е.Г., Тетерваком А.В.,

по делу N А28-2623/2014

по иску общества с ограниченной ответственностью "Торговый Дом СЛАВЭКС"

(ИНН: 4346055787, ОГРН: 1034316505409)

к Департаменту здравоохранения Кировской области

(ИНН: 4347010475, ОГРН: 1034316505178)

о признании аукциона в электронной форме недействительным,

третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, - общество с ограниченной ответственностью "Рунимед"

(ИНН: 4345369830, ОГРН: 1134345024439),

и

установил:

общество с ограниченной ответственностью "Торговый Дом СЛАВЭКС" (далее - Общество, ООО "ТД СЛАВЭКС") обратилось в Арбитражный суд Кировской области с иском заявлением к Департаменту здравоохранения Кировской области (далее - заказчик, Департамент) о признании недействительными результатов открытого аукциона в электронной форме на поставку продуктов питания для беременных женщин, кормящих матерей и детей в возрасте до трех лет (лот N 2 "Смеси сухие для лечебно-профилактического питания детей").

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено общество с ограниченной ответственностью "Рунимед".

Решением суда первой инстанции от 13.05.2014 в удовлетворении заявленного требования отказано.

Постановлением Второго арбитражного апелляционного суда от 21.07.2014 решение суда оставлено без изменения.

ООО "ТД СЛАВЭКС" не согласилось с принятыми судебными актами и обратилось в Арбитражный суд Волго-Вятского округа с кассационной жалобой.

Заявитель считает, что суды неправильно применили Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции); сделали выводы, не соответствующие фактическим обстоятельствам дела. По его мнению, в нарушение требований Федерального закона от 12.06.2008 N 88-ФЗ "Технический регламент на молоко и молочную продукцию" (далее - Технический регламент) Департамент существенно сузил параметры товаров, которые могут быть поставлены по результатам проведенных торгов, что привело к необоснованному ограничению числа возможных участников закупки и создало преимущество для победителя.

Подробно позиция Общества изложена в кассационной жалобе и поддержана его представителем в судебном заседании.

Департамент и третье лицо, надлежащим образом извещенные о времени и месте рассмотрения дела, явку представителей в судебное заседание не обеспечили, отзывы на жалобу не представили.

Законность принятых судебных актов проверена Арбитражным судом Волго-Вятского округа в порядке, установленном в статьях 274, 284 и 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как следует из материалов дела, извещением N 0140200000514000003 Департамент объявил о размещении государственного заказа посредством проведения открытого аукциона в электронной форме на электронной торговой площадке автоматизированной системы торгов "Сбербанк-АСТ" на право заключения государственного контракта на поставку продуктов питания для беременных женщин, кормящих матерей и детей в возрасте до трех лет (лот N 2 "Смеси сухие для лечебно-профилактического питания детей") с начальной (максимальной) ценой контракта 3 115 791 рубль.

Из пунктов 8, 9 информационной карты аукциона в электронной форме следует, что характеристики, описание и количество товара указаны в техническом задании. Товар должен соответствовать государственному стандарту, а также другим требованиям, установленным для данного вида товара. Товар должен быть упакован в тару (упаковку), соответствующую требованиям стандартов, технических условий и обеспечивающих сохранность товара при его транспортировке и хранении. Маркировка на упаковке товара должна быть на русском языке. Качество товара должно подтверждаться декларациями о соответствии, сертификатами соответствия (при наличии), удостоверениями качества, прилагаемыми при поставке к каждой партии товара. Остаточный срок годности - не менее 70 процентов от установленного (указанного на маркировке товар и в качественном удостоверении) на момент поставки товара.

КонсультантПлюс: примечание.

В тексте документа, видимо, допущена опечатка: постановление Госарбитража СССР N П-6, утвердившее Инструкцию о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, имеет дату 15.06.1965, а не 15.05.1965.

Поставка товара и вывоз тары осуществляются автотранспортом поставщика. Приемка товара производится в соответствии с Инструкцией о порядке приемки продукции по количеству от 15.05.1965 N П-6 и Инструкцией о порядке приемки продукции по качеству от 25.04.1966 N П-7.

Товар должен соответствовать государственному стандарту ГОСТ Р 51074-2003 "Национальный стандарт Российской Федерации. Продукты пищевые. Информация для потребителя. Общие требования", устанавливающему общие требования к информации для потребителей, государственным стандартам или техническим условиям на каждый вид продуктов. Поставка продуктов осуществляется в соответствии с требованиями

действующих санитарно-гигиенических норм и правил СП 2.3.6.1066-01 "Санитарно-эпидемиологические требования к организациям торговли и обороту в них продовольственного сырья и пищевых продуктов", СанПиН 2.2.4.548-96 "Гигиенические требования к микроклимату производственных помещений".

Поставка молочных смесей должна осуществляться в соответствии с Техническим регламентом, устанавливающим правила идентификации, требования к безопасности, терминологии, упаковке, маркировке, включая требования к информации о наименовании, составе и потребительских свойствах этих продуктов.

Согласно пунктам 11, 12 информационной карты цена контракта на поставку продуктов питания для беременных женщин, кормящих матерей и детей в возрасте до трех лет (лот N 2 "Смеси сухие для лечебно-профилактического питания детей") включает в себя стоимость товара, стоимость упаковки, страхования, хранения, доставки товара до получателя (разгрузка товара на складе получателя), таможенные пошлины, все установленные налоги, в том числе НДС (если поставщик является плательщиком НДС) и другие обязательные платежи, выплаченные или подлежащие выплате. Источником финансирования являются средства областного бюджета 2014 года в виде Государственной программы Кировской области "Развитие здравоохранения" на 2013-2020 годы, подпрограммы "Охрана здоровья матери и ребенка".

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе - 24.02.2014 в 9 часов; дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в аукционе - 25.02.2014; дата проведения аукциона - 28.02.2014 (пункты 19, 20, 21 информационной карты).

На основании пункта 22 информационной карты подача заявки на участие в электронном аукционе осуществляется только лицами, получившими аккредитацию на электронной площадке. Заявка должна содержать предусмотренную аукционной документацией информацию, в частности: конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение; при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный при (наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Участник электронного аукциона заполняет заявку в строгом соответствии с требованиями аукционной документации. В случае, если участник электронного аукциона подал заявку не в соответствии с требованиями документации и Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 44-ФЗ), то поданная заявка подлежит отклонению в соответствии со статьями 67, 69 Закона N 44-ФЗ.

Пунктами 15, 16, 17, 18 информационной карты изложены требования к участникам закупки согласно статье 31 Закона N 44-ФЗ, а именно соответствие единым требованиям к участникам закупки, установленным статьей 31 Закона о контрактной системе, в том числе отсутствие в предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в частности информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица. Дополнительных требований к участникам не установлено, преимуществ в соответствии со статьями 28 - 30 Закона N 44-ФЗ не предоставлено. Любой участник электронного аукциона, получивший

аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса, а разъяснения положений аукционной документации не должны изменять ее суть.

В прилагаемом к информационной карте аукционном задании в редакции последующих изменений ответчик перечислил требования, предъявляемые к товару.

По запросам участников электронного аукциона, сославшихся на расхождения требуемых заказчиком показателей к смесям со значениями, указанными в Техническом регламенте, Департамент опубликовал разъяснения положения документации об электронном аукционе на поставку продуктов питания для беременных женщин, кормящих матерей и детей в возрасте до трех лет (лот N 2 "Смеси сухие для лечебно-профилактического питания детей", позиция N 5 "Сухая молочная смесь для здоровых детей с риском развития пищевой аллергии в возрасте от 6 до 12 месяцев"), где со ссылками на статьи 1, 33 Закона N 44-ФЗ указал, что заказчик вправе предъявлять к товару такие требования, которые позволяют достичь результатов, необходимых для эффективного обеспечения государственных нужд.

18.02.2014 в аукционную документацию были внесены изменения относительно требований, предъявляемых к смесям, а именно по лоту N 2 по позиции N 5 "Сухая молочная смесь для здоровых детей с риском развития пищевой аллергии в возрасте от 6 до 12 месяцев". Смеси должны соответствовать требованиям Технического регламента и СанПиН 2.3.2.1078-01. "Продовольственное сырье и пищевые продукты. Гигиенические требования безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов. Санитарно-эпидемиологические правила и нормативы".

В пункты 19, 20, 21 информационной карты также были внесены изменения: срок подачи заявок на участие в электронном аукционе продлен до 9 часов 26.02.2014; дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме - 28.02.2014; дата проведения электронного аукциона - 03.03.2014.

28.02.2014 комиссией Департамента была рассмотрена заявка ООО "ТД СЛАВЭКС", что подтверждается соответствующим протоколом N 6. Комиссией установлено, что информация, указанная в заявке, не соответствует требованиям аукционной документации, в связи с чем заявка Общества была отклонена, и ему было отказано в допуске на участие в аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона по лоту N 2 от 04.03.2014 N 10 в аукционе приняло участие два лица: общество с ограниченной ответственностью "Фудс" и ООО "Рунимед", заявки которых были признаны соответствующими требованиям, установленным в документации об электронном аукционе. Победителем аукциона с ценой контракта 3 100 212 рублей 04 копейки признано ООО "Рунимед".

Полагая, что при проведении аукциона Департаментом были допущены существенные нарушения Закона N 44-ФЗ и Закона о защите конкуренции, заказчиком при размещении заказа были существенно сужены допустимые значения содержания компонентов смесей, ООО "ТД СЛАВЭКС" обратилось в Арбитражный суд Кировской области с исковым заявлением.

Отказывая в удовлетворении заявленного требования, суд первой инстанции руководствовался статьей 449 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), статьей 17 Закона о защите конкуренции, статьей 33 Закона N 44-ФЗ, Техническим регламентом и исходил из того, что при формировании технического задания заказчик вправе самостоятельно определять параметры и характеристики товара, удовлетворяющие его потребности. Суд не установил фактов создания для участников закупки неравных условий и ограничения конкуренции.

Апелляционный суд руководствовался аналогичными нормами права и оставил решение суда без изменения.

Рассмотрев кассационную жалобу, Арбитражный суд Волго-Вятского округа не нашел оснований для отмены принятых судебных актов.

Закон № 44-ФЗ регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в том числе, в части, касающейся определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), то есть совокупности действий, осуществляемых заказчиками в порядке, установленном Законом о контрактной системе, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

На основании статьи 24 Закона № 44-ФЗ при осуществлении закупок заказчики используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), к которым относится и аукцион - способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Статьей 448 ГК РФ установлены общие требования к организации и порядку проведения аукциона.

В силу статьи 449 ГК РФ аукцион, проведенный с нарушением правил, установленных законом, может быть признан судом недействительным по иску заинтересованного лица. Под ним следует понимать субъектов, чьи права могли затронуть проведенный аукцион: участников аукциона, претендента, не признанного участником, то есть лицо, которому отказано в принятии заявки на участие в торгах.

Аукцион может быть признан недействительным как по нарушению правил (процедуры) его проведения, так и в силу противоречия и несоблюдения требований действующего законодательства.

Как следует из материалов дела, требование истца обусловлено решением комиссии Департамента об отклонении заявки Общества в связи с несоответствием предлагаемого заявителем товара требованиям заказчика к составу сухих молочных смесей для лечебно-профилактического питания детей. ООО "ТД СЛАВЭКС" считает, что под предъявленные ответчиком параметры подходит только смесь "Нутрилон ГА2" голландской фирмы "Нутриция".

В части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции определено, что органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается введение ограничений в отношении осуществления отдельных видов деятельности, а также необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами. При проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Суды установили, что Департамент при размещении заказа указал определенный состав закупаемого товара. Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться определенными правилами, в частности, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных

образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Заказчик, если это возможно, при составлении описания объекта закупки должен использовать стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Из приведенных норм следует, что действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего. В частности, при описании товара заказчик вправе указывать качественные параметры к объекту закупок, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающими количество потенциальных участников закупок; он не лишен возможности более точно и четко указывать требования к закупаемому товару, в том числе, в данной ситуации и к его составу.

Требования, предъявляемые к продуктам детского питания на молочной основе, установлены в главе 5 Технического регламента.

На основании частей 4, 14 статьи 14 Технического регламента под продуктами детского питания для детей раннего возраста понимаются продукты детского питания, предназначенные для питания детей в возрасте от рождения до трех лет. Под продуктами детского питания на основе полных или частичных гидролизатов белка понимаются продукты детского питания, произведенные из подвергшихся соответственно полному и частичному гидролизу белков коровьего молока и (или) белков молока других сельскохозяйственных животных.

Согласно частям 7, 13 статьи 15 Технического регламента содержание витаминов и минеральных веществ в продуктах детского питания должно соответствовать уровню, установленному приложением 16 к Техническому регламенту "Допустимые уровни содержания микронутриентов в жидких молочных, молочных составных продуктах детского питания для детей раннего возраста". Также в приложении N 3 к СанПиН 2.3.2.1078-01 "Гигиенические требования безопасности и пищевой ценности продуктов детского питания", в пункте 3.3.5 "Продукты на основе полных или частичных гидролизатов белка" приведены допустимые уровни физико-химических показателей (белков, жиров, углеводов, кислот и так далее).

С учетом изложенного ссылка заявителя на то, что у Департамента отсутствовало право при осуществлении закупки устанавливать параметры товара в рамках значений показателей Технического регламента и о необходимости определения этих параметров в точном соответствии с данными показателями, подлежит отклонению.

ООО "ТД СЛАВЭКС" не является производителем испрашиваемого ответчиком товара, а выступает как поставщик-продавец, приобретающий товары для покупателя, и не ограничен в выборе контрагентов, у которых он может приобретать товары, в том числе по характеристикам, предложенным ответчиком.

Суды установили и это не противоречит материалам дела, что включение в аукционную документацию определенных параметров детского питания не создало одним участникам размещения заказа преимущество перед другими и не привело к ограничению количества участников размещения заказа.

При таких обстоятельствах суды обоснованно отказали ООО "ТД СЛАВЭКС" в удовлетворении заявленного требования о признании недействительными результатов открытого аукциона в электронной форме на поставку продуктов питания для беременных женщин, кормящих матерей и детей в возрасте до трех лет.

С учетом изложенного кассационная жалоба заявителя не подлежит удовлетворению.

Доводы, изложенные в кассационной жалобе, были предметом рассмотрения в судебных инстанциях, получили надлежащую правовую оценку, не опровергают выводов судов и направлены на переоценку доказательств и установленных судами фактических обстоятельств дела, что в силу статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не входит в компетенцию суда кассационной инстанции.

Арбитражный суд Кировской области и Второй арбитражный апелляционный суд правильно применили нормы материального права и не допустили нарушений норм процессуального права, являющихся в любом случае основаниями для отмены принятых судебных актов в силу части 4 статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации расходы по уплате государственной пошлины за рассмотрение кассационной жалобы относятся на Общество.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287 и статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Волго-Вятского округа

постановил:

решение Арбитражного суда Кировской области от 13.05.2014 и постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 21.07.2014 по делу N А28-2623/2014 оставить без изменения, кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью "Торговый Дом СЛАВЭКС" - без удовлетворения.

Расходы по уплате государственной пошлины за рассмотрение кассационной жалобы отнести на общество с ограниченной ответственностью "Торговый Дом СЛАВЭКС".

Постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий
Т.В.ШУТИКОВА

Судьи
О.Е.БЕРДНИКОВ
И.В.ЧИЖОВ