

Решение

ООО «Алеста»

ГБУЗ но «Нижегородский
областной центр по
профилактике и борьбе со СПИД
и инфекционными
заболеваниями»

ЭТП НЭП

РЕШЕНИЕ

22 июля 2020 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок в составе:

- <...> - председатель комиссии
- <...> - член комиссии
- <...> - член комиссии

при участии посредством видеоконференцсвязи:

- <...> - представителя ГБУЗ НО «НОЦ СПИД» (доверенность),
- <...> - представителя ООО «Алеста» (доверенность),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Алеста» (далее также - ООО «Алеста», заявитель) о нарушении Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Нижегородской области «Нижегородский областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» (далее также — ГБУЗ НО «НОЦ СПИД», заказчик) требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок при определении поставщика путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку товара для обеспечения государственных нужд,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Алеста» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку адаптированной молочной смеси, номер извещения <...> (далее также – электронный аукцион).

По мнению заявителя, положения документации названного электронного аукциона не соответствуют требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о контрактной системе в сфере закупок).

Представитель заявителя на заседании Комиссии Нижегородского УФАС России позицию, изложенную в жалобе, поддержал в полном объеме.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, факт нарушений требований Закона о контрактной системе не признал, считает жалобу ООО «Алеста» необоснованной, а требования, изложенные в ней, - не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами и осуществив внеплановую проверку рассматриваемой

закупки в соответствии с требованиями части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, пришла к следующим выводам.

1) 18.06.2020 в Единой информационной системе и на электронной площадке <http://www.etp-ets.ru> размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку адаптированной молочной смеси, номер извещения <...>, и документация об электронном аукционе.

Заказчик - Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Нижегородской области «Нижегородский областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями».

Оператор электронной площадки - Национальная электронная площадка.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 666 808,00 рублей.

18.06.2020 на основании предписания Комиссии Нижегородского УФАС России №052/06/64-1332/2020 (07/374-СМ) от 02.07.2020 заказчиком внесены изменения в извещение и документацию об электронном аукционе.

2) Частью 1 статьи 64, пунктами 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

- использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с

законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Описание объекта закупки определено заказчиком в разделе II «Наименование и описание объекта закупки и условия контракта. Проект контракта», где в пункте 2.1 установлены показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, например:

| № п/п | Наименование | Показатели (на 100 мл готового к употреблению продукта) | Значение | | |
|----------|---|---|-------------------------|--------------------------|--------------------------|
| | | | Минимальное значение | Максимальное значение | Неизменяемое значение |
| 1. | Адаптированная сухая молочная смесь для детей в возрасте от 0 до 12 месяцев | | | | |
| 1.1 | | Белок (г) на 100 мл готового к употреблению продукта | 1,2 | 2,1 | |
| | | Жир (г) на 100 мл готового к употреблению продукта | 3,0 | 4,0 | |
| | | Углеводы (г) на 100 мл готового к употреблению продукта | 6,5 | 8,0 | |
| | | Докозагексаеновая кислота, %, не более от общего количества жира | | 2 | |
| | | Арахидоновая кислота, %, не более от общего количества жира | | 1 | |
| | | Витамин С, мг | 10 | 15 | |
| | | Цинк, мг | 0,6 | 1,0 | |
| | | Селен мкг | 1,3 | 4,0 | |

| | | | | | |
|-----|--|------------------------------|-----|------|--|
| | | Магний, мг | 5,7 | 10,0 | |
| 1.2 | | Показатели как применению | | | Профилактика перинатального инфицирования ВИЧ |

Обязательные для применения и исполнения на таможенной территории Таможенного союза требования безопасности к молоку и молочной продукции, выпускаемых в обращение на таможенной территории Таможенного союза, к процессам их производства, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также требования к маркировке и упаковке молока и молочной продукции для обеспечения их свободного перемещения установлены Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013).

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что в рассматриваемом случае, заказчиком при описании объекта закупки использованы нестандартные показатели, отличные от показателей, установленных Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013).

При этом рассматриваемая закупка не содержит надлежащего обоснования необходимости использования нестандартных показателей (технических характеристик), что противоречит требованиям части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Следовательно, вышеизложенное указывает на нарушение заказчиком части 1 статьи 33, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, поскольку описание подобным образом характеристик не является объективным, не позволяет определить соответствие предлагаемых к использованию товаров потребностям заказчика на стадии рассмотрения заявок.

Таким образом, жалоба заявителя в рассматриваемой части признается обоснованной.

3) Согласно части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе, в том числе, выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

02.07.2020 в рамках рассмотрения дела № 052/06/64-1332/2020 (07/374-СМ) Комиссией Нижегородского УФАС России заказчику выдано предписание об устранении нарушений части 1 статьи 33, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем в нарушение части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе названное предписание, в части отсутствия надлежащего обоснования использования нестандартных показателей (технических характеристик) при описании объекта закупки, заказчиком не исполнено.

4. Согласно части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 названного Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Частью 5 статьи 66 Закона о контрактной системе установлены информация и документы, которые должна содержать вторая часть заявки на участие в электронном аукционе.

В силу части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 или 3.1 и 5 названной статьи документов и информации, не допускается.

Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013) установлены обязательные для применения и исполнения на таможенной территории Таможенного союза требования безопасности к молоку и молочной продукции, выпускаемых в обращение на таможенной территории Таможенного союза, к процессам их производства, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также требования к маркировке и упаковке молока и молочной продукции для обеспечения их свободного перемещения.

В силу пункта 1 статьи 46 Федерального закона «О техническом регулировании» со дня вступления в силу настоящего Федерального закона впредь до вступления в силу соответствующих технических регламентов требования к продукции или к производству и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти, подлежат обязательному исполнению только в части, соответствующей целям защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества.

Согласно пункту б) статьи 99 ТР ТС 033/2011 оценка (подтверждение) соответствия продуктов детского питания требованиям настоящего технического регламента осуществляется в форме государственной регистрации - в соответствии с требованиями технического регламента Таможенного союза «О безопасности пищевой продукции» (ТР ТС 021/2011).

Согласно статье 4 ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции» безопасность пищевой продукции - состояние пищевой продукции, свидетельствующее об отсутствии недопустимого риска, связанного с вредным воздействием на человека и будущие поколения.

В соответствии с частью 3 статьи 10 ТР ТС 021/2011 для обеспечения безопасности пищевой продукции в процессе ее производства (изготовления) должны разрабатываться, внедряться и поддерживаться среди прочего:

- ведение и хранение документации на бумажных и (или) электронных носителях, подтверждающей соответствие произведенной пищевой продукции требованиям, установленным настоящим техническим регламентом и (или) техническими регламентами Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции;
- прослеживаемость пищевой продукции.

Согласно части 1 статьи 21 ТР ТС 021/2011 оценка (подтверждение) соответствия пищевой продукции, за исключением пищевой продукции, указанной в части 3 настоящей статьи, требованиям настоящего технического регламента и (или) технических регламентов Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции проводится в формах:

1. подтверждения (декларирования) соответствия пищевой продукции;
2. государственной регистрации специализированной пищевой продукции;
3. государственной регистрации пищевой продукции нового вида;
4. ветеринарно-санитарной экспертизы.

Статьей 24 ТР ТС 021/2011 предусмотрено, что специализированная пищевая продукция подлежит государственной регистрации.

К специализированной пищевой продукции относятся:

1. пищевая продукция для детского питания, в том числе вода питьевая для детского питания.

Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что подтверждение соответствия товара требованиям осуществляется в форме государственной регистрации (ТР ТС 033/2011, ТРС ТС 021/2011).

Требования к содержанию и составу второй части заявки на участие в электронном аукционе определены заказчиком в пункте 22 Раздела I документации электронного аукциона.

Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что установив требование о наличии в составе второй части заявки декларации о соответствии молочной продукции требованиям технического регламента «О техническом регламенте Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции», принятого Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09 октября 2013 года № 67 Заказчик нарушил требования части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

По мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, допущенные заказчиком нарушения части 1 статьи 33, части 1 статьи 64 и части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, являются существенными (о чем свидетельствует также поданная жалоба), повлияли на результат закупки, устранение которых возможно в данном случае только путем внесения изменений в извещение и документацию электронного аукциона (номер извещения <...>), что не противоречит требованиям

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 при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу ООО «Алеста» на действия ГБУЗ НО «НОЦ СПИД» при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку адаптированной молочной смеси, номер извещения <...>, обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим требования части 1 статьи 33, части 1 статьи 64 и части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

4. Выдать заказчику, его аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

5. Передать уполномоченному должностному лицу материалы дела для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения административного производства по признакам совершения административных правонарушений, предусмотренных частями 4, 4.2 статьи 7.30, частью 7 статьи 19.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель

председателя комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

Идентификатор