

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3.4-844/2022

28.11.2022

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

рассмотрев дело № 070/07/3.4-844/2022, возбужденное по жалобе ООО «Нутритек Кострома» (вх.8658-ЭП/22 от 14.11.2022) на действия ОГАЗ «ОПЦ им И.Д. Евтушенко» (далее - Заказчик) при осуществлении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка молочных смесей для новорожденных детей» (извещение № 32211818829),

при участии представителя Заказчика – Назаровой Д.М. (доверенность №51 от 21.11.2022), при участии посредством ВКС представителя Заявителя – Керносеевой Т.А. (доверенность №2 от 14.04.2022),

УСТАНОВИЛА:

14.11.2022 Заявитель направил в Томское УФАС России жалобу на действия Заказчика при осуществлении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка молочных смесей для новорожденных детей» (извещение № 32211818829).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, установившего в описание объекта закупки требования, отходящих от количественных характеристик, отличных от указанных в нормативной документации (ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012).

Заказчик с доводами жалобы не согласен, просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила следующее.

Извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме № 32211818829, размещены на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети

Интернет (далее – Официальный сайт, ЕИС) 03.11.2022.

Запросов на разъяснения закупочной документации не поступало.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования,

связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

30.09.2022 Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Областного государственного автономного учреждения здравоохранения «Областной перинатальный центр», версия 33 от 30.09.2022 (далее - Положение).

Согласно подпункту 1 пункта 65 Положения Заказчик в аукционной документации указывает требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствие с действующим стандартом (регламентом) для продуктов детского питания на молочной основе, адаптированных или частично адаптированных начальных или последующих молочных смесей является Технических регламент Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013), а также Технических регламент Таможенного союза «О безопасности отдельных видов специализированной продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания» (ТР ТС/027/2012), Заказчик должен руководствоваться регламентами при проведении данной закупки.

Заказчиком в описании объекта закупки установлено в том числе следующее:

№п/п	Наименование товара,	Классификация по ОКПД 2	Качественные, технические, функциональные	Ед.	Кол-
------	----------------------	-------------------------	---	-----	------

	товарный знак		характеристики (потребительские свойства) товара	ИЗМ.	ВО
1	Адаптированная сухая гипоаллергенная молочная смесь для детей с риском развития пищевой аллергии в возрасте с 0 до 6 месяцев	10.86.10.133	Состав (на 100 мл. готовой смеси): Калорийность 65-67 ккал. Белок частично гидролизированный, не более 1.5 г, 100% белок молочной сыворотки, Жир не более 3.39 г, наличие докозоексаеновой, арахидоновой жирных кислот в соотношении 1:1, Углеводы не менее 7.7 г., лактоза составляет 100% углеводного компонента, селен не менее 2 мг, холин не менее 6.9 мкг. Не содержит пребиотики. Упаковка не менее 400 грамм с первичным укупорочным средством.	упак	200
2	Адаптированная сухая молочная смесь для смешанного и искусственного вскармливания здоровых детей с рождения до 6 месяцев с комплексом пре и пробиотиков	10.86.10.133	Состав (на 100 мл готовой смеси): белки 1,2-1,7 г, жиры не менее 3,0 не более 4,0 г, углеводы не менее 6,5г не более 8,0 г, Пребиотики 0,25-0,41г, йод не менее 10,9мкг не более 15,0 мкг, Обязательно наличие пробиотических микроорганизмов. Энергетическая ценность не менее 67 ккал. Упаковка не менее 350 грамм.	упак	1200
3	Специализированная сухая молочная смесь для искусственного питания недоношенных детей и маловесных детей с рождения	10.86.10.133	Состав на 100 мл. готового продукта: Жир не менее 3,3г. не более 4,5г. Белок не менее 1,9 г. не более 2,1г. Белок молочной сыворотки не менее 70% Углеводы не менее 7,2 г. не более 9,4 г. Витамин А не менее 150 мкг не более 300 мкг Витамин Д не менее 2,7 мкг не более 6,0 мкг Кальций не менее 100 мг не	упак	100

			<p>более 140мг Фосфор не менее 40 мг не более 70мг</p> <p>Осмоляльность не более 310 мОсм/кг</p> <p>Упаковка не менее 400 грамм с первичным укупорочным средством.</p>		
4	<p>Специализированный продукт детского диетического лечебного питания на основе глубокогидролизованного белка</p>	10.86.10.133	<p>Сухая полноценная сбалансированная полуэлементная гипоаллергенная смесь для вскармливания детей с рождения с пищевой аллергией, нарушениями переваривания и всасывания пищи, в периоперационном периоде.</p> <p>Состав (на 100 г порошка):</p> <ul style="list-style-type: none"> - энергетическая ценность – не менее 500 ккал - белки (высокогидролизированные): не менее 14,5 г - углеводы: не более 54 г - жиры: не более 25,5 г - натрий: не менее 240 мг - калий: не менее 610 мг - кальций: не менее 380 мг - фосфор: не менее 255 мг - витамин С: не менее 65 мг - таурин: не менее 40 мг - нуклеотиды: не менее 40 мг <p>Без пищевых волокон. Без лактозы. Без глютена.</p> <p>Упаковка: Упаковка не менее 400 грамм с первичным укупорочным средством</p>	упаков	200

Представитель Заявителя на заседании Комиссии Томского УФАС России пояснил, что в Техническом задании характеристики смеси противоречат регламентам, а также по данным характеристикам к поставке требуется товар одного конкретного производителя, таким образом, не представляется возможности предложить эквивалентный товар.

Согласно данной таблицы, Комиссия Томского УФАС России установила, что: Техническое задание не соответствует регламенту ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012 так как:

Наименование товара, товарный знак	Классификация по ОКПД 2	Требования согласно Технического задания	Требования согласно ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012
1 Адаптированная сухая гипоаллергенная молочная смесь для детей с риском развития пищевой аллергии в возрасте с 0 до 6 месяцев	10.86.10.133	Состав (на 100 мл. готовой смеси): Калорийность 65-67 ккал. Белок частично гидролизированный, не более 1,5 г, 100% белок молочной сыворотки, Жир не более 3.39 г, наличие докозогексаеновой, арахидоновой жирных кислот в соотношении 1:1, Углеводы не менее 7.7 г., лактоза составляет 100% углеводного компонента, селен не менее 2 мг, холин не менее 6.9 мкг. Не содержит пребиотики. Упаковка не менее 400 грамм с первичным укупорочным средством.	Состав (на 100 мл. готовой смеси): Калорийность 65-67 ккал. Белок частично гидролизированный, 1,2 – 1,7, 100% белок молочной сыворотки, Жир 3.40г, наличие докозогексаеновой не более 2%, арахидоновой не более 1% жирных кислот в соотношении 1:1, Углеводы 6,5-8 г., лактоза составляет не менее 40% углеводного компонента, селен не менее 1,4 мкг, холин 5,35 мг. Не содержит пребиотики. Упаковка не более 1000 грамм с первичным укупорочным средством

Наименование товара, товарный знак	Классификация по ОКПД 2	Требования согласно Технического задания	Требования согласно ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012
2 Адаптированная сухая молочная смесь для смешанного и искусственного вскармливания	10.86.10.133	Состав (на 100 мл готовой смеси): белки 1,2-1,7 г, жиры не менее 3,0 не более 4,0 г, углеводы не менее 6,5г не более 8,0 г, Пребиотики 0,25-0,41г, йод не менее 10,9мкг не более 15,0 мкг,	Состав (на 100 мл готовой смеси): белки 1,2-1,7 г, жиры не менее 3,0 не более 4,0 г, углеводы не менее 6,5г не более 8,0 г, Пребиотики может входить в состав смеси, но не предъявляет требований к его количественным содержанием, йод 5-15 мкг обязательно наличие пробиотических микроорганизмов

здоровых детей с рождения до 6 месяцев с комплексом пре и пробиотиков	Обязательно наличие пробиотических микроорганизмов. Энергетическая ценность не менее 67 ккал. Упаковка не менее 350 грамм.	может входить в состав смеси, но не предъявляет требований к его количественным содержанием. Энергетическая ценность не предъявляет требований к его количественным содержанием. Упаковка не более 1000 грамм.
---	--	--

Наименование товара, товарный знак	Классификация по ОКПД 2	Требования согласно Технического задания	Требования согласно ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012
3 Специализированная сухая молочная смесь для искусственного питания недоношенных детей и маловесных детей с рождения	10.86.10.133	Состав на 100 мл. готового продукта: Жир не менее 3,3г. не более 4,5г. Белок не менее 1,9 г. не более 2,1г. Белок молочной сыворотки не регламентируется ТР ТС/027/2012 приложение №3, если ТР ТС 033/2013, то от 50% (приложение 12) Углеводы не менее 7,2 г. не более 9,4 г. Витамин А не менее 150 мкг не более 300 мкг Витамин Д не менее 2,7 мкг не более 6,0 мкг., Кальций не менее 100 мг не более 140мг Фосфор не менее 40 мг не более 70мг., Осмоляльность не более 310 мОсм/кг. Упаковка не менее 400 грамм с первичным укупорочным средством.	Состав на 100 мл. готового продукта: Жир не менее 3,3г. не более 4,5г. Белок не менее 1,9 г. не более 2,1г. Белок молочной сыворотки не регламентируется ТР ТС/027/2012 приложение №3, если ТР ТС 033/2013, то от 50% (приложение 12) Углеводы не менее 7,2 г. не более 9,4 г. Витамин А не менее 150 мкг не более 300 мкг Витамин Д 1,5 -6 мкг, Кальций 80 – 140 мг Фосфор не менее 40 мг не более 70мг Осмоляльность не более 310 мОсм/кг

			Упаковка не более 1000 грамм. с первичным укупорочным средством.
--	--	--	--

Наименование товара, товарный знак	Классификация по ОКПД 2	Требования согласно Технического задания	Требования согласно ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012
	10.86.10.133	<p>Сухая полноценная сбалансированная полуэлементная гипоаллергенная смесь для вскармливания детей с рождения с пищевой аллергией, нарушениями переваривания и всасывания пищи, в периперационном периоде.</p> <p>Состав (на 100 г порошка):</p> <ul style="list-style-type: none"> - энергетическая ценность – не менее 500 ккал - белки 	<p>Сухая полноценная сбалансированная полуэлементная гипоаллергенная смесь для вскармливания детей с рождения с пищевой аллергией, нарушениями переваривания и всасывания пищи, в периперационном периоде.</p> <p>Состав на 100 мл готового продукта либо на литр готового продукта (№3 приложения ТР ТС 027/2012</p> <ul style="list-style-type: none"> - энергетическая ценность – не менее 500 ккал

<p>4 Специализированный продукт детского диетического лечебного питания на основе высокогидролизованного белка</p>		<p>(высокогидролизованные): не менее 14,5 г</p> <p>- углеводы: не более 54 г</p> <p>- жиры: не более 25,5 г</p> <p>- натрий: не менее 240 мг</p> <p>- калий: не менее 610 мг</p> <p>- кальций: не менее 380 мг</p> <p>- фосфор: не менее 255 мг</p> <p>- витамин С: не менее 65 мг</p> <p>- таурин: не менее 40 мг</p> <p>- нуклеотиды: не менее 40 мг</p> <p>Без пищевых волокон. Без лактозы. Без глютена.</p> <p>Упаковка: Упаковка не менее 400 грамм с первичным укупорочным средством</p>	<p>белки (высокогидролизованные): не менее 14,5 г</p> <p>- углеводы: не более 54 г</p> <p>- жиры: не более 25,5 г</p> <p>- натрий: не менее 240 мг</p> <p>- калий: не менее 610 мг</p> <p>- кальций: не менее 380 мг</p> <p>- фосфор: не менее 255 мг</p> <p>- витамин С: не менее 65 мг</p> <p>- таурин: не менее 40 мг</p> <p>- нуклеотиды: не менее 40 мг</p> <p>Без пищевых волокон. Без лактозы. Без глютена.</p> <p>Упаковка: Упаковка не менее 1000 грамм с первичным укупорочным средством</p>
--	--	---	--

Согласно ТР ТС 033/2013 и ТР ТС 027/2012 качественные, технические, функциональные характеристики (потребительские свойства) товара варьируются от минимального до максимального значения, либо установлены нижние или верхние границы показателя, между тем, Заказчиком в описании объекта закупки установлены конкретные показатели или показатели не определяющие точного значения характеристик, что существенно сужает круг товара, подходящих к данному описанию, поскольку участники закупки могли выбрать значения соответствующие техническому регламенту Таможенного союза.

Кроме того, поскольку Заказчиком установлены показатели товара отличные от ТР ТС 033/2021 и ТР ТС/027/2012, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости данных показателей, между тем, обоснование в составе документации отсутствует.

На заседании Комиссии Томского УФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о возможности поставки вышеуказанных товаров иных производителей. В связи с чем, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы Заявителя и в действиях Заказчик установлены нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Поскольку установленные нарушения повлияли на результаты определения поставщика Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу о необходимости в выдаче предписания.

Руководствуясь статьей 3, статьей 3.2, статьей 3.4, статьей 4 Закона №223-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Нутритек Кострома» на действия ОГАУЗ «ОПЦ им И.Д. Евтушенко» при осуществлении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка молочных смесей для новорожденных детей» (извещение № 32211818829) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 1 части 10 статьи 4 Закона 223-ФЗ.

3. Выдать предписание для устранения нарушений.

4. Обязать Заказчика обеспечить представление сведений о лицах, ответственных за утверждение аукционной документации при осуществлении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка молочных смесей для новорожденных детей» (извещение № 32211818829), сведений о паспортных данных (номер и серия паспорта, кем и когда выдан, дата и место рождения), в том числе с указанием информации об адресе регистрации, фактического проживания лица, локальные документы, устанавливающие обязанность утверждения аукционной документации при осуществлении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка молочных смесей для новорожденных детей» (извещение № 32211818829), направить данные лица со всеми документами на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Томск, пр. Ленина, 111, каб.54 21.12.2022 года в 15:00. Обращаем внимание, что указанные лица вправе принять участие дистанционно, предварительно направив ходатайство о возможности участия на электронный адрес: to70@fas.gov.ru.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.