

РЕШЕНИЕ

07.12.2017 г.

Дело № 14

590/03-2017

г. Ульяновск

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

председателя - заместителя руководителя управления –
начальника отдела Спиридонова И.И.;

- начальника отдела Бокач Е.Б.;

членов - специалиста - эксперта Губайдуловой Д.А.,

в отсутствие

сторон

рассмотрев дело № 14 590/03-2017 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Нутритек Кострома» (далее – ООО «Нутритек Кострома», заявитель) на положения документации электронного аукциона № 0168200002417007056 (наименование объекта закупки – «Молочные смеси»; заказчик – ГУЗ «Ульяновская областная детская клиническая больница имени политического и общественного деятеля Ю.Ф.Горячева», далее - заказчик; уполномоченный орган – Департамент государственных закупок Министерства развития конкуренции и экономики Ульяновской области, далее – уполномоченный орган; начальная (максимальная) цена контракта – 3 255 421,00 руб.; срок окончания подачи заявок – 18.12.2017 в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

СТАНОВИЛА:

Вх. № 7098 от 30.11.2017 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «Нутритек Кострома» на действия заказчика при проведении указанного электронного аукциона. Вх. № 7235 от

06.12.2017 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области от ООО «Нутритек Кострома» поступило ходатайство об изменении доводов жалобы.

Содержание жалобы, с учетом внесенных заявителем изменений, составило указание на следующее.

Заказчиком допущены нарушения пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, так как, по мнению заявителя жалобы, невозможно подобрать продукт к пункту 7 технического задания, поскольку обогатитель молока существует на рынке РФ только один и этот продукт компании «ПреНанФМ85», который не соответствует требованиям заказчика по фасовке (не менее 500 грамм), тогда как сам продукт упакован в коробку из 70 саше по 1 грамму. Для пунктов 1, 2, 3 технического задания возможно подобрать только одну смесь, так как заказчик описывает в техническом задании не потребность, а товар конкретного производителя. При этом, заказчиком при описании продуктов в пунктах 3, 4, 14 технического задания используются непредусмотренные техническими регламентами показатели – альфа-линоленовая кислота, селен, нуклеотиды. Заявитель также указывает, что описание всех пунктов технического задания носит избыточный характер и является излишне избыточным, что в совокупности приводит к соответствию требованиям документации продукции исключительно одного производителя сухих молочных смесей.

На заседание Комиссии 06.12.2017 г. представитель ООО «Нутритек Кострома» не явился (ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя (вх. № 7235 от 06.12.2017 г.)).

Представитель заказчика на заседание Комиссии 06.12.2017 г. не явился (доказательство надлежащего извещения – отчет о направлении уведомления по электронной почте 04.12.2017 г. в 11:53), представил письменные возражения, содержащие указание, в том числе, на следующее.

Товар описан заказчиком исходя из объективной потребности, что не противоречит Закону о контрактной системе и учитывая, что товар находится в свободном обращении ограничение числа поставщиков отсутствует. При этом под описание объекта закупки подходит, как минимум, два продукта, а именно: на рынке обогатителей грудного молока существует помимо продукции компании Нестле, продукция компании ФрилендКампина, товару под позицией 2 соответствуют товары NANOPTIPRO 2 и НЕННИ 2, товару под позицией 3 соответствуют молочные смеси NANбезлактозный и Нутрилонбезлактозный. Спорные показатели товаров, не предусмотренные техническим регламентом (альфа-линоленовая кислота, селен, нуклеотиды) являются безопасными и не противоречат ТРТС027/2012 и ТРТС033/2016 и ГОСТ Р 52405-2005, ГОСТ Р 52475-2005.

Представитель уполномоченного органа на заседание Комиссии 06.12.2017 г. не явился (доказательство надлежащего извещения – отчет о направлении уведомления по электронной почте 04.12.2017 г. в 11:53), представлено письменное

возражение, содержащее указание, в том числе, на следующее.

Заказчиком установлены требования к техническим характеристикам товаров исключительно исходя из объективных потребностей с учетом специфики деятельности учреждения, при этом под описание товара подходит продукция более чем одного производителя.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 13:45 07.12.2017 г. для документального анализа материалов по делу.

Исх. № 6060-03 от 06.12.2017 г. Ульяновским УФАС России в адрес заявителя жалобы был направлен запрос относительно пояснений заказчика.

Вх. № 7270 от 07.12.2017 г. от ООО «Нутритек Кострома» поступили запрашиваемые пояснения, содержащие указание, в том числе, на следующее.

Обогатители женского грудного молока компании Фрисландкампина не импортируется в РФ с 2014 г. Спорные характеристики товаров (альфа-линоленовая кислота, селен, нуклеотиды) не предусмотрены техническими регламентами и могут быть включены в описание объекта закупки при наличии медицинского обоснования такого включения. Формально смесь «Нэнни 2 подходит требованиям технического задания, но является дороже чем начальная цена по данной позиции и не использовалась заказчиком ранее. Также заявитель жалобы просит считать довод о том, что пункту 3 технического задания соответствует только одна смесь, отозванным.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 07.11.2017 г. были опубликованы извещение и документация об электронном аукционе № 0168200002417007056, наименование объекта закупки – «Молочные смеси» (начальная (максимальная) цена контракта – 3 255 421,00 руб.).

09.11.2017 г., 16.11.2017 г., 30.11.2017 г. на основании решения заказчика в документацию были внесены изменения.

14.11.2017 г., 15.11.2017 г., 22.11.2017 г., 23.11.2017 г. в единой информационной системе были опубликованы разъяснения положений документации.

Рассмотрев представленные материалы, а также проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Нутритек Кострома» обоснованной в части необоснованного использования заказчиком показателей товара, не предусмотренных техническим регламентом. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 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.*

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Установление в документации об аукционе требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки прямо предусмотрено положениями Закона о контрактной системе. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки.

Приложение № 1 «Описание объекта закупки и количество» к документации содержит таблицу с перечнем товаров, необходимых к поставке заказчику с описанием показателей этих товаров, в том числе, пункты 1 «Сухая молочная смесь с рождения», 2 «Сухая молочная смесь с 6 месяцев», 7 «обоганитель грудного молока».

Доводы заявителя жалобы о том, к товарам по позициям 1, 2, 7 невозможно подобрать товар, необходимый заказчику к поставке, не принимаются Комиссией Ульяновского УФАС России, поскольку документально не подтверждены, не

представлены также и доказательства, свидетельствующие о достоверности утверждения заявителя, в том числе о том, что сформулированные заказчиком требования к объекту закупки привели к необоснованному ограничению количества участников аукциона. При этом заказчиком предоставлены сведения о соответствии необходимого к поставке товара как минимум двум производителям, товару под позицией 1 соответствуют товары производителей компании Нестле и Nenni1 (компания «Бибиколь»), по позиции 2 соответствуют товары NANOPTIPRO 2 (производитель Нестле) и НЕННИ 2 (компания «Бибиколь»).

Довод заявителя о том, что аналогичные компании Нестле товары являются дороже и ранее не закупались заказчиком не может быть принят во внимание, поскольку указанные факторы не влияют на количество участников закупки.

На рынке обогатителей грудного молока (пункт 7) существует продукция компании Нестле и продукция компании ФризлендКампина. Письмо представленное заявителем жалобы датировано 09.08.2017 г., является информационным и содержит указание на ассортимент на дату выхода письма, а также не свидетельствует о невозможности поставки обогатителей грудного молока компании ФризлендКампина.

Таким образом, заказчиком в аукционной документации установлены требования к товару с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемого вида деятельности.

Кроме того, заявителем жалобы не представлено документального подтверждения доводов жалобы в указанной части.

Следовательно, жалоба ООО «Нутритек Кострома» является необоснованной в указанной части.

2. Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено требование об использовании 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.*

В соответствии с пунктом 9 раздела 1 «Общие сведения об электронном аукционе» документации объектом закупки являются молочные смеси.

Согласно пункту 10 раздела 1 «Общие сведения об электронном аукционе» документации описание объекта закупки содержится в приложении № 1 к документации.

Приложение № 1 «Описание объекта закупки и количество» к документации содержит таблицу с перечнем товаров, необходимых к поставке заказчику с описанием показателей этих товаров, в том числе, в пунктах 3, 4, 14 технического задания такие показатели как альфа-линоленовая кислота, селен, нуклеотиды.

Требования к низколактозным и безлактозным смесям, к смесям на основе полных гидролизатов белка (пункт 3 и 14 приложения № 1 к документации) содержатся в Техническом регламенте Таможенного союза «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания» (далее - ТР ТС 027/2012).

Требования к смесям на основе частично гидролизованного сывороточного белка (пункт 4 приложения № 1 к документации) содержатся в приложении № 12 «Физико-химические показатели идентификации продукции детского питания на молочной основе, адаптированных или частично адаптированных начальных или последующих молочных смесей (в том числе сухих), сухих кисломолочных смесей, молочных напитков (в том числе сухих) для питания детей раннего возраста, молочных каш, готовых к употреблению, и молочных каш сухих (восстанавливаемых до готовности в домашних условиях питьевой водой) для питания детей раннего возраста» Технического регламента Таможенного союза «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания» (далее – ТР ТС 033/2013).

При этом, технические регламенты ТР ТС 027/2012 и ТР ТС 033/2013 не содержат таких показателей как альфа-линоленовая кислота, селен, нуклеотиды.

Законодательством допускается изменение заказчиком вышеуказанных параметров химического состава закупаемой продукции в пределах установленных границ техническими регламентами, но при наличии обоснованности в потребности продукции с параметрами по химическому составу отличному от установленного общепринятого состава. Отсутствие мотивированного обоснования в потребности изменения таких параметров является нарушением пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Представители заказчика в ходе рассмотрения жалобы не представили нормативные и документальные доказательства обоснованности установления спорных характеристик закупаемых товаров.

При этом довод заказчика о наличии сведений о спорных характеристиках на упаковке товара и соответствующие фото упаковки, не могут считаться мотивированным обоснованием в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, поскольку производители и поставщики такой продукции ориентированы на официальные параметры продукции, установленные в данном случае поименованными выше техническими регламентами, а описанные подобным образом в совокупности значения спорных характеристик товара, не позволяют потенциальным участникам закупки подать свою заявку на участие в электронном аукционе, отвечающую потребностям заказчика.

Довод заказчика о том, что технические регламенты приняты в целях безопасности и

показатели не предусмотренные техническим регламентом могут быть использованы без соответствующего обоснования, так как они им не противоречат также не может быть принят во внимание, поскольку технические регламенты ТР ТС 027/2012 и ТР ТС 033/2013 разработаны в целях защиты жизни и здоровья человека, окружающей среды, жизни и здоровья животных, предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции относительно их назначения и безопасности, и распространяются на продукцию, выпускаемую в обращение на таможенной территории Таможенного союза, процессы их производства, хранения, перевозки, реализации и утилизации.

Учитывая изложенное, Заказчик при описании объекта закупки не использовал показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации, что не соответствует требованиям [пункта 2 части 1 статьи 33](#) Закона о контрактной системе.

При этом документация не содержит обоснования необходимости использования спорных показателей.

Следовательно, жалоба ООО «Нутритек Кострома» в указанной части является обоснованной.

В соответствии с пунктом 3.3 Порядка взаимодействия заказчиков с уполномоченным органом, утвержденным постановлением Правительства Ульяновской области от 14.04.2014 г. № 8/125-П, заказчик формирует технико-экономическое задание, в котором, в том числе, указывает наименование объекта закупки, описание объекта закупки, в том числе показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работ, услуг потребностям заказчика, следовательно, нарушение пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе допущено со стороны заказчика. Указанное нарушение содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) КоАП РФ.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

ШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Нутритек Кострома» обоснованной в части необоснованного использования заказчиком показателей товара, не предусмотренных техническим регламентом.
2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.
3. Обязать заказчика устранить допущенное нарушение пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе путем внесения изменений в документацию об электронном аукционе, продления срока приема заявок в соответствии с

требованиями Закона о контрактной системе и с учетом принятого решения, на что выдать предписание.

4. Передать материалы дела № 14 590/03-2017 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии

И.И. Спиридонов

Е.Б. Бокач

Члены комиссии

Д.А. Губайдулова

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 59

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

- | | |
|--------------|--|
| председателя | - заместителя руководителя управления –
начальника отдела Спиридонова И.И.; |
| членов | - начальника отдела Бокач Е.Б.
- специалиста-эксперта Губайдуловой Д.А., |

руководствуясь пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе), пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе и на основании своего решения от 07.12.2017 г. по делу № 14 590/03-2017 по жалобе ООО «Нутритек Кострома» на положения документации электронного аукциона № 0168200002417007056 (наименование объекта закупки – «Молочные смеси»; заказчик – ГУЗ «Ульяновская областная детская клиническая больница имени политического и общественного деятеля Ю.Ф.Горячева»; уполномоченный орган – Департамент государственных закупок Министерства развития конкуренции и экономики Ульяновской области; начальная (максимальная) цена контракта – 3 255 421,00 руб.; срок окончания подачи заявок – 18.12.2017 в 09 час. 00 мин.),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ГУЗ «Ульяновская областная детская клиническая больница имени политического и общественного деятеля Ю.Ф. Горячева»** в срок до **20.12.2017 г.** устранить допущенное нарушение пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе путем внесения изменений в документацию об электронном аукционе, продления срока приема заявок в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом принятого решения по делу № 14 590/03-2017.

2. Оператору электронной площадки **ЗАО «Сбербанк-АСТ»** обеспечить возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания.

3. В срок до **25.12.2017 г.** представить письменное доказательство исполнения настоящего предписания.

Председатель комиссии

И.И. Спиридонов

Е.Б. Бокач

Члены комиссии

Д.А. Губайдулова

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.