

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

Членов Комиссии: - специалиста 1 разряда административно-кадрового отдела Челябинского УФАС России,

- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), рассмотрев жалобу ООО «Аксиома» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на закупку сухой молочной смеси для вскармливания детей от рождения до одного года для нужд лечебно-профилактических учреждений Челябинской области в 2015 году (извещение № 0169200001015000587) в присутствии:

- представителей Министерства здравоохранения Челябинской области (далее - заказчик), действующих на основании доверенностей от 15.01.2015, от 05.08.2015;

- члена аукционной комиссии, личность удостоверена на основании паспорта; в отсутствие представителя ООО «Аксиома» (далее – заявитель),

У С Т А Н О В И Л А:

В Челябинское УФАС России 29.07.2015 поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении электронного аукциона на закупку сухой молочной смеси для вскармливания детей от рождения до одного года для нужд лечебно-профилактических учреждений Челябинской области в 2015 году (извещение № 0169200001015000587) (далее – аукцион).

Согласно представленным документам 30.06.2015 заказчик объявил о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 9 706 640, 00 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 30.07.2015 в 10:00.

На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявителя указано, что в документации об аукционе неправомерно установлено требование об обогащении молочной смеси длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами, так как данный показатель не является стандартным, что в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе требует от заказчика обоснования необходимости использования таких показателей в документации об аукционе.

Кроме того, нестандартным, по мнению заявителя, является также такой показатель, как докозагексаеновая кислота.

Более того, согласно доводам заявителя заказчик, закупая смеси для питания детей от 0 до 12 месяцев, которые в ограниченном количестве зарегистрированы на рынке Российской Федерации и включая в требование к составу обязательное обогащение длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами, сужает до минимума число, соответствующих требованиям технического задания

продуктов и ограничивает круг потенциальных участников, тем самым нарушает пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Представители заказчика с доводами жалобы заявителя не согласились, представили письменные пояснения и на заседании Комиссии указали следующее.

Заказчик правомерно указал при описании объекта закупки в качестве требования к смеси - обогащение смеси длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами (далее- ДЦ ПНЖК), а также установил так как указанная стандартная характеристика содержится в Техническом регламенте Таможенного союза о безопасности молока и молочной продукции, что не требует от заказчика дополнительного обоснования необходимости использования данной характеристики в документации о закупке.

Кроме того, в последние десятилетия получены научные данные, указывающие на необходимость поступления в организм ребенка не только эссенциальных жирных кислот, но и их производных ДЦ ПНЖК, особенно докозагексаеновой кислоты (далее – ДГК) и арахидоновой кислоты.

С учетом изложенного, заказчиком подобраны продукты дополнительно обогащенные ДГК, которые в полной мере удовлетворяют потребностям и способствуют полноценному развитию организма детей, а также соответствуют всем регламентам и нормативным требованиям Таможенного союза.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе, заказчиками осуществляются закупки, в том числе, для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов. Исходя из положений указанной статьи Закона о контрактной системе и общего смысла законодательства о контрактной системе, можно сделать вывод о том, что при закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика основанием для проведения любой закупки является наличие потребности заказчика в приобретении товаров, работ, услуг для обеспечения своей деятельности. Как следует из пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в документации о закупке должны использоваться, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающаяся 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.

При этом законодательство о контрактной системе, раскрывая порядок описания объекта закупки, с точки зрения единых нормативных требований, закрепленных действующим законодательством, указывает на необходимость использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии, содержащейся в законодательстве о техническом регулировании, не предъявляя каких-либо требований и критериев к понятию и содержанию «стандартных показателей».

Согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Таким образом, правовая система Российской Федерации включает в себя нормы международного права, ратифицированные Российской Федерацией, имеющие высшую юридическую силу по сравнению с нормами российского законодательства.

Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67 принят Технический регламент Таможенного союза о безопасности молока и молочной продукции (далее – Технический регламент).

При этом в преамбуле Технического регламента указано, что настоящий технический регламент разработан в соответствии с Соглашением о единых принципах и правилах технического регулирования в Республике Беларусь, Республике Казахстан и Российской Федерации от 18 ноября 2010 года. Указанный правовой акт устанавливает 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 приложении № 12 к Техническому регламенту установлены 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. При этом в пункте 6 Примечаний к приложению № 12 к Техническому регламенту указано, что при обогащении смесей длинноцепочечными жирными кислотами их содержание не должно быть более 1% от общего жира для "w-3" длинноцепочечной полиненасыщенной жирной кислоты и 2% для w-6 длинноцепочечной полиненасыщенной жирной кислоты.

Кроме того, согласно части 6 статьи 26 Федерального закона от 12.06.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее- Закон № 88-ФЗ) продукты детского питания на молочной основе для детей раннего возраста идентифицируются с учетом физико-химических показателей, указанных в приложении 13 к закону.

В соответствии с частью 6 статьи 15 Закона № 88-ФЗ при производстве

адаптированных молочных смесей (заменителей женского молока) и последующих смесей в целях максимального приближения к составу женского молока допускается включение в их состав только L - аминокислот, таурина, нуклеотидов, пребиотиков (галакто- и фруктоолигосахаридов, лактулозы, бифидобактерий и других пробиотиков, а также рыбного жира и других концентратов ПНЖК.

При этом действие данной нормы распространяется также на молочные смеси, в том числе сухие молочные смеси, молочные напитки, в том числе сухие молочные напитки, молочные каши согласно части 15 статьи 26 Закона № 88-ФЗ.

Одновременно в Приложении 13 к Закону № 88-ФЗ «Физико-химические показатели идентификации продуктов детского питания на молочной основе для детей раннего возраста» указано, что при обогащении смесей длинноцепочечными жирными кислотами их содержание не должно превышать 1 процент от общего жира для ω -3 длинноцепочечной полиненасыщенной жирной кислоты и 2 процента для ω -6 длинноцепочечной полиненасыщенной жирной кислоты.

Таким образом, обогащение смесей длинноцепочечными жирными кислотами, а также процентное содержание данных кислот в смеси, предусмотрено действующим на территории Российской Федерации Техническим регламентом, а также Законом № 88-ФЗ, что допускает использование при описании объекта закупки данной характеристики молочной смеси.

В Приложении № 1 к информационной карте документации об аукционе указано, что заказчиком приобретается сухая молочная смесь, обогащенная длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами, что свидетельствует об указании при описании объекта закупки показателя, соответствующего Техническому регламенту, Закону № 88-ФЗ, что соответствует пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе и не требует от заказчика указания обоснования необходимости включения указанной характеристики в документации об аукционе.

Согласно доводам заявителя ДГК, включенная в Приложение № 1 к информационной карте документации об электронном аукционе «Наименование и описание объекта закупки», не описана четко и однозначно в Техническом регламенте и в Методических рекомендациях МР 2.3.1.2432-08, следовательно, не является стандартным показателем сухой молочной смеси.

На заседании Комиссии представители заказчика пояснили, что при формировании потребности в приобретении сухих молочных смесей, обогащенных длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами, заказчик руководствовался Техническим регламентом, Законом № 88-ФЗ, а также результатами научных исследований, проведенных в данной области.

Так, например, из содержания научной статьи «Использование полиненасыщенных жирных кислот в питании здоровых детей» автора Конь И.Я. доктора медицинских наук, профессора, руководителя отдела детского питания ФГБУ «НИИ питания» РАМН, опубликованной в журнале «Лечащий врач» следует, что в последние десятилетия получены научные данные, указывающие на необходимость поступления в организм ребенка не только эссенциальных жирных кислот, но и их производных ДЦ ПНЖК, особенно ДГК и арахидоновой кислоты (далее - АК).

Кроме того, из содержания данной статьи следует, что грудное молоко, наряду с эссенциальными жирными кислотами — линолевой и α -линоленовой, содержит также ДГК и АК в количестве 0,1–1,4% и 0,3–0,6% соответственно. В то же время смеси для искусственного вскармливания как здоровых доношенных, так и недоношенных детей традиционно содержат только эссенциальные жирные кислоты и очень малые количества ДЦ ПНЖК. Данные аутопсии детей, погибших от синдрома случайной смерти, свидетельствуют о том, что в головном мозге,

эритроцитах и фосфолипидах плазмы крови детей, находящихся на грудном вскармливании, содержится больше АК и ДГК, чем у малышей, получающих искусственное питание. На основании этих данных была выдвинута гипотеза о том, что ДЦ ПНЖК могут являться условно эссенциальными для детей первого года жизни и особенно для недоношенных детей, находящихся на искусственном вскармливании. Поэтому было изучено влияние обогащения смесей для искусственного вскармливания ДЦ ПНЖК на нервно-психическое развитие и на состояние зрительного анализатора детей первого года жизни. Специальные рандомизированные контролируемые исследования, посвященные изучению влияния ДЦ ПНЖК на зрение недоношенных и доношенных детей, доказали улучшение остроты зрения при вскармливании младенцев смесями, обогащенными ДЦ ПНЖК, по сравнению с необогащенными смесями. Так, Makrides и соавторы (1995), изучавшие влияние смеси, обогащенной 0,36% ДГК, и смеси, не обогащенной ДГК, на остроту зрения, обнаружили сходную остроту зрения у детей, получавших обогащенную ДЦ ПНЖК смесь и грудное молоко. Показатели остроты зрения детей, получавших необогащенную смесь, были достоверно хуже, чем у детей, находящихся на грудном вскармливании и вскармливании смесью, обогащенной 0,36% ДГК.

Таким образом, заказчиком подобраны продукты дополнительно обогащенные ДГК, которые в полной мере удовлетворяют потребностям и способствуют полноценному развитию организма детей, а также соответствуют всем регламентам и нормативным требованиям Таможенного союза.

Одним из доводов жалобы заявителя является то, что в нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции) заказчик закупает смеси для питания детей от 0 до 12 месяцев, которые, в свою очередь, в ограниченном количестве зарегистрированы на рынке Российской Федерации и включает в требование к составу обязательное обогащение длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами, сужает до минимума число, соответствующих требованиям технического задания продуктов и ограничивает круг потенциальных участников. При этом заявитель ссылается на Национальную программу оптимизации вскармливания детей первого года жизни в Российской Федерации, утвержденную на XVI Съезде педиатров России, согласно которой группа продуктов, смеси «от 0 до 12 месяцев» немногочисленна и в современных условиях применяется ограниченно, в связи с широким ассортиментом начальных и последующих формул.

Вместе с тем, как следует из содержания заявок, поданных на участие в аукционе, а также коммерческих предложений, положенных в обоснование начальной (максимальной) цены контракта, предложены смеси трех производителей, соответствующих данной характеристике: «Беллакт 0-12+» производства ОАО «Беллакт» (Республика Беларусь), «Нутрилак 0-12 Премиум» производство РФ, «НАН Комфорт» производство «Нестле» (Германия).

Таким образом, довод об ограничении заказчиком конкуренции не находит своего подтверждения на заседании Комиссии.

Кроме того, в жалобе заявитель указывает на невозможность его участия в данной закупке по причине внесения изменений заказчиком в значения показателей «Витамин С», «Фолиевая кислота» по позиции «Сухая молочная смесь для вскармливания здоровых детей с рождения до 12 месяцев».

Представители заказчика на заседании Комиссии пояснили, что в значениях показателей «Витамин С», «Фолиевая кислота» по позиции «Сухая молочная смесь для вскармливания здоровых детей с рождения до 12 месяцев» допущена техническая опечатка, а именно: данные значения ошибочно указаны заказчиком

аналогично значениям показателей «Витамин С», «Фолиевая кислота» по позиции «Сухая молочная смесь обогащенная длинноцепочечными полиненасыщенными жирными кислотами для вскармливания здоровых детей с рождения до 12 месяцев».

Таким образом, заказчик исправил техническую ошибку путем внесения изменений в значения данных показателей, приведя, тем самым, Приложение № 1 к информационной карте документации об электронном аукционе «Наименование и описание объекта закупки» в соответствие со своей потребностью.

Комиссия, руководствуясь статьей статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 "Об утверждении 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",

РЕШИЛА:

Признать доводы жалобы ООО «Аксиома» на действия заказчика необоснованными в связи с недоказанностью.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии