

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-53/13

о нарушении Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ

«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

29.03.2013г.

г. Нальчик

Резолютивная часть решения объявлена

29.03.2013г.

В полном объеме решение изготовлено 02.04.2013г.

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:

Кушхова Юры Амирхановича – ведущего заседание Комиссии, заместителя руководителя-начальника отдела Управления;

Членов комиссии:

Гасиевой Тамары Казбековны – главного специалиста-эксперта Управления;

Макаева Рустама Умарбиевича – специалиста-эксперта Управления;

Нагоева Мурата Чаримовича – специалиста-эксперта Управления,

при участии представителей сторон:

от Заказчика – Министерства здравоохранения и курортов КБР Амфоковой М. по доверенности №25 от 10.01.2013г., Максидова А. по доверенности №19 от 09.01.2013г.,

от Уполномоченного органа – Государственного комитета КБР по размещению заказов для государственных нужд Конукоева Р. по доверенности №01-10/519 от 09.08.2012г.,

от Заявителя – индивидуального предпринимателя Нигова А. - Меджидова А. по доверенности от 26.03.2013г., Кумахова А.,

рассмотрев жалобу ИП Нигова А.Б. на действия заказчика, уполномоченного органа при размещении открытого аукциона в электронной форме «Поставка детского лечебного питания», а также в результате осуществления внеплановой проверки, проведенной в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), Административным регламентом, утвержденным

приказом ФАС России от 24.07.2012г. №498,

УСТАНОВИЛА:

В Кабардино-Балкарское УФАС России 22 марта 2013 года поступила жалоба ИП Нигова А.Б. на действия заказчика, уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка детского лечебного питания» (извещение №0104200002413000408).

В соответствии с требованиями части 1 статьи 60 Закона о размещении заказов стороны были уведомлены о поступлении жалобы, о ее принятии, о дате, месте и времени рассмотрения жалобы.

Из жалобы следует, что требования к товару, установленные заказчиком и уполномоченным органом в документации об аукционе, не соответствуют положениям законодательства о размещении заказов и ограничивают количество участников размещения заказа. В частности, параметры эквивалентности к адаптированной сухой молочной смеси существенно заужены по сравнению с аналогичными показателями, предусмотренными Техническим регламентом на молоко и молочную продукцию, и Едиными санитарно-эпидемиологическими требованиями к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору, утвержденными Решением Комиссии Таможенного союза ЕврАзЭС от 28.05.2010г. №299.

Заявитель также отмечает, что установление требования об отсутствии в составе жира пальмового масла исключает участие в аукционе других товаров кроме Симилак.

Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику, уполномоченному органу предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

Рассмотрение жалобы состоялось 27 и 29 марта 2013 года (на основании пункта 3.34 Административного регламента, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012г. №498, в заседании Комиссии был объявлен перерыв).

Представитель Заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержал в полном объеме.

Представители Заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, пояснили, что требования к поставляемой продукции установлены в соответствии с потребностями заказчика. Установленные в документации показатели по белковому, жировому, углеводному, витаминно-минеральному и микроэлементарному составу не выходят за рамки диапазона, предусмотренного действующим законодательством. Предметом размещаемого заказа является право на заключение государственного контракта не на изготовление детского питания, а на их поставку. Продукты детского питания находятся в свободной продаже. В связи с чем, участником размещения заказа может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и

не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе.

С августа 2011 года в г.о. Нальчик осуществляется бесплатное питание детей сухими адаптированными смесями при переводе на смешанное и искусственное вскармливание. Детям, не усваивающим смеси с содержанием пальмового масла, проявляющим клинику в виде нарушений переваривания пищи, недостаточной прибавке в весе, аллергических реакций назначают смеси без содержания пальмового масла, в частности смеси «Симилак-1» и «Симилак-2».

На территории Российской Федерации зарегистрированы также другие молочные смеси, не содержащие в жировом составе пальмовое масло: смеси «Инфанта 1» и «Инфанта 2» компании «Heinz», смесь «Золотая козочка» компании «Нэнни», смесь «Нутрилон комфорт» компании «Нутриция».

В подтверждение изложенного представителями Заказчика на обозрение Комиссии были представлены списки детей, получающих сухие адаптированные смеси «Симилак-1» и «Симилак-2». Представлена также сравнительная таблица адаптированных сухих молочных смесей «Симилак» и «Инфанта».

Представитель Уполномоченного органа пояснил, что документация об аукционе была разработана на основании заявки заказчика и в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов.

Рассмотрев доводы Заявителя, представителей Заказчика, Уполномоченного органа, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

На официальном сайте закупок 14 марта 2013 года было размещено извещение №0104200002413000408 о проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка детского лечебного питания» с начальной (максимальной) ценой контракта 555 527,70 рублей.

Согласно указанному извещению, дата окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 25.03.2013г. Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 29.03.2013г. Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 01.04.2013г.

Документация об открытом аукционе в электронной форме была разработана уполномоченным органом на основании заявки заказчика – Министерства здравоохранения и курортов КБР на организацию размещения заказа.

Заявка заказчика содержала общие сведения о размещаемом заказе, техническое задание, проект государственного контракта, а также расчет начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 – 3.2, 4.1 – 6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком,

уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В силу части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [частью 2](#) данной статьи.

Согласно документации об аукционе, заказчику необходимо поставить адаптированную сухую молочную смесь Симилак или эквивалент: по позиции 1 - для вскармливания детей от 0 до 6 месяцев, по позиции 2 - для вскармливания детей от 6 до 12 месяцев.

Так, по позиции 1 установлены требования к содержанию: белков не менее 1,4 г., жира не менее 3,72 г. (без пальмового масла), углеводов не более 7,0г. на 100 мл смеси при стандартном разведении, кальция не менее 64 мг. калия - не менее 64 мг, кальция - не менее 53 мг, фосфора - не менее 28 мг, магния - не менее 5,1 мг, железа - не менее 0,79 мг, йода - не менее 13,2 мкг, меди - не менее 51 мкг, цинка - не менее 0,5 мг, марганца - не менее 13 мкг на 100 мл смеси при стандартном разведении, Витамина В6 – не менее 0,04 мг, Витамина В12 – не менее 0,19 мкг, Ниацина – не менее 0,71 мг, Лютеина – не менее 11,4 мкг, Бета-каротина – не менее 6,8 мкг на 100 мл смеси при стандартном разведении, Осмоляльность - не менее 316мОсм/кг.

По позиции 2 установлено: массовая доля жира не менее 3,6 г. (без пальмового масла), белков не менее 1,53 г, углеводов (без волокон) не более 7,1 г на 100 мл смеси при стандартном разведении, калий - не менее 66 мг, кальций - не менее 70 мг, фосфор - не менее 36 мг, магний - не менее 5,5 мг, железо - не менее 1,0 мг, йод - не менее 13,2 мкг, медь - не менее 47 мкг, цинк - не менее 0,5 мг, марганец - не менее 13 мкг на 100 мл смеси при стандартном разведении, Витамин В6 – не менее 0,04 мг, Витамин В12 – не менее 0,19 мкг, Ниацин – не менее 0,71 мг, Лютеин – не менее 11,4 мкг, Бета-каротин – не менее 6,8 мкг на 100 мл смеси при стандартном разведении, Осмоляльность - не менее 316 мОсм/кг.

Документация об аукционе содержит указание на товарный знак поставляемого товара «Симилак», а также на возможность поставки эквивалентной продукции. Для определения эквивалентности товара заказчиком указаны не конкретные показатели, а определены минимальные значения параметров поставляемого товара.

В ходе рассмотрения установлено, что значения показателей товара,

установленные в документации об аукционе, не выходят за допустимые уровни содержания пищевых веществ в сухих молочных составных продуктах детского питания для детей раннего возраста, установленные Едиными требованиями и Техническим регламентом на молоко и молочную продукцию.

Требование об отсутствии в составе жира пальмового масла обосновано клинической необходимостью заказчика, а также ввиду отсутствия нормативного ограничения использования пальмового масла в составе детских молочных смесей.

Между тем, пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Едиными санитарно-эпидемиологическими и гигиеническими требованиями к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденными Решением Комиссии Таможенного союза ЕврАзЭС от 28.05.2010 № 299, Федеральным законом от 12.06.2008г. №88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» определены допустимые уровни содержания пищевых веществ в составе сухих молочных смесей.

При наличии верхних и нижних пределов содержания пищевых веществ в составе детских молочных смесей, установленных Едиными требованиями и Техническим регламентом на молоко и молочную продукцию, для определения соответствия потребностям заказчика и эквивалентности предлагаемого к поставке товара, в документации об аукционе указаны лишь минимальные значения показателей поставляемого товара. При этом ссылка на соответствие поставляемого товара Единым требованиям и Техническому регламенту на молоко и молочную продукцию в документации об аукционе отсутствует.

Принимая во внимание указанное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях заказчика нарушения требований законодательства о размещении заказов.

На основании изложенного, руководствуясь частями 5, 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Нигова А.Б. необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд КБР в течение трех месяцев со дня его принятия.