

РЕШЕНИЕ № 314-ж/2013

18 июля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	-	начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Марфунцевой Н.Н.	-	ведущего специалиста – эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Долгополовой К.А.	-	ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 17, 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), рассмотрев жалобу ООО «Ирист 2000» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лечебного питания для отдельных групп населения и лиц, страдающих отдельными заболеваниями, проживающих на территории Челябинской области, согласно постановлению Правительства Челябинской области от 26.12.2007 года №272-П (изв. № 0169200000313004116), в присутствии:

- представителя Министерства здравоохранения Челябинской области, действующего на основании доверенности от 18.07.2013;
- представителя Главного управления материальных ресурсов Челябинской области, действующего на основании доверенности от 29.12.2012 № 38;
- представителя ООО «Ирист 2000», действующего на основании доверенности от 16.07.2013 № 26,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 11.07.2013 поступила жалоба ООО «Ирист 2000» на

действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лечебного питания для отдельных групп населения и лиц, страдающих отдельными заболеваниями, проживающих на территории Челябинской области, согласно постановлению Правительства Челябинской области от 26.12.2007 года №272-П (изв. № 0169200000313004116) (далее - Аукцион).

Согласно представленным документам, Министерство здравоохранения Челябинской области (далее – Заказчик) и Главное управление материальных ресурсов Челябинской области объявили о проведении Аукциона путем размещения 03.07.2013 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме в соответствии со статьей 41.5 Закона о размещении заказов.

Начальная (максимальная) цена контракта — 2 648 241, 74 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме – 11.07.2013 10:00.

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме – 15.07.2013.

Состав аукционной комиссии утвержден приказом заместителя начальника Главного управления материальных ресурсов Челябинской области Кузнецовым А.В. от 03.07.2013 № 2871 (с изменениями от 15.07.2013).

На момент рассмотрения жалобы (по состоянию на 18.07.2013) по существу государственный контракт не заключен, размещение заказа находится на стадии рассмотрения второй части заявки единственного допущенного участника размещения заказа ОАО «Областной аптечный склад».

Согласно доводам жалобы, заявитель считает, что заказчиком неправомерно установлены характеристики к товару, которым в совокупности отвечает единственные препараты лечебного питания «МДмил ФКУ-1» (по первой позиции спецификации) и «МДмил ФКУ-3» производителя HERO, при условии, что на рынке реализуются препараты Афенилак 20 и Comida-PKU В формула (по первой позиции спецификации) и Нутриген 70 и Comida-PKU С (по второй позиции спецификации).

Указанные доводы заявителя подтверждены сравнительной таблицей лечебных продуктов для детей больных фенилкетонурией (далее - ФКУ), сведениями о составе смесей «МДмил ФКУ-1» и «МДмил ФКУ-3», свидетельствами о государственной регистрации от 10.10.2012 на Афенилак 20 производителя ЗАО «ИНФАПРИМ», от 25.09.2012 на Нутриген 70 производства ЗАО «ИНФАПРИМ», от 13.04.2012 на Comida-PKU С производства ComidaMed Institut Fur Ernährung GmbH, от 13.04.2012 на Comida-PKU В формула производства ComidaMed Institut Fur Ernährung GmbH.

Представители заказчика, уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения.

Вместе с тем, не отрицали того факта, что состав препарата лечебного питания соответствует только «МДмил ФКУ-1» (по первой позиции спецификации) и «МДмил ФКУ-3» производителя HERO, поскольку 30 детей из персонифицированного регистра детей, страдающих ФКУ и проживающих в Челябинской области,

обеспечиваются лечебным питанием «МДмил ФКУ».

Спецификация документации об аукционе сформирована на основе письма Министерства здравоохранения Российской Федерации от 24.07.2012 № 15-1/10/2-836 «О фенилкетонурии», методическим письмом «Специализированные продукты лечебного питания для детей с фенолкетонурией», подготовленным группой специалистов ФГБУ «Научный центр здоровья детей РАМН», ФГБУ «НИИ питания РАМН», ФГБУ «Московский НИИ педиатрии и детской хирургии».

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьей 17, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия, рассмотрев доводы жалобы ООО «Ирист 2000» и проведя внеплановую проверку, пришла к следующим выводам.

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.

Частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов предусмотрено, что 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 пункте 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов указано, что документация об аукционе 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно поставляемого товара, что, в свою очередь, позволяет участникам размещения заказа сформировать цену своего предложения на аукционе с учетом характеристик товара.

Однако установленная законодательством необходимость указания в документации сведений о товаре, позволяющих определить потребность заказчика, не должна приводить к тому, что эти требования будут установлены безосновательно, в результате чего, данным требованиям будет соответствовать товар, выпускаемый одной торговой маркой или одним производителем.

Частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные

наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

По смыслу Закона о размещении заказов, на заказчике лежит бремя доказывания того обстоятельства, что только установленные им требования к товару могут обеспечить его потребности. Следовательно, при наличии на рынке нескольких аналогичных товаров различных производителей заказчик должен представить убедительные доказательства того, почему им отдано предпочтение одному из них.

Таким образом, в документации должны содержаться только те требования к товару, которые влияют на возможность (невозможность) использования товара в тех целях, которые предусматривает заказчик, с учетом предусмотренного им качества товара.

Законодательство о размещении заказов предусматривает не только обязанность заказчика установить в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к товару, отвечающие потребности заказчика по качеству, безопасности, техническим характеристикам и иным показателям, но и необходимость соблюдения правил, предусмотренных частью 3.1. статьи 34 Закона о размещении заказов, частей 1-3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Частями 1-3 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены специальные антимонопольные требования к торгам и запросу котировок, которые распространяются и на размещение заказа в форме открытого аукциона в электронной форме.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции указано, что если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

В соответствии с методическим письмом «Специализированные продукты лечебного питания для детей с фенилкетонурией», утвержденным заместителем председателя Ученого Совета ФГБУ «Научный центр здоровья детей» РАМН, доктором медицинских наук, членом корреспондентом РАМН Кучмой В.П. 31.01.2012 (далее – Методическое письмо), и письмом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 24.07.2012 № 15-1/10/2-836 под фенилкетонурией понимается наследственное заболевание, в основе которого лежит нарушение аминокислотного обмена, объединяющее несколько генетически гетерогенных форм нарушения обмена фенилаланина, сходных по клиническим признакам.

Диетотерапия - это патогенетически обоснованный и наиболее эффективный метод лечения классической ФКУ, основной целью ее является предупреждение развития повреждения ЦНС, нарушений физического и интеллектуального развития.

Для организации лечебного питания ребенка, больного ФКУ, необходимо наличие специализированных продуктов на основе смесей аминокислот без фенилаланина, которые в диете являются основными источниками белка, полиненасыщенных жирных кислот, большинства витаминов и минеральных веществ, а также специализированных безбелковых и малобелковых продуктов на основе крахмалов и/или мальтодекстрина, обеспечивающих соответствующую возрасту энергетическую ценность рациона.

Представитель заказчика на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что лечебное питание по рассматриваемому аукциону приобретается для детей старше года.

Согласно Методическому письму диетотерапия больных ФКУ старше года продолжает осуществляться под контролем уровня фенилаланина в крови, а при назначении диеты и выборе лечебного продукта для больных ФКУ старше одного года важно учитывать возраст детей, их вкусы, индивидуальные особенности. В этом возрастном периоде рекомендуется осуществлять постепенный переход в течение 1-2 –х недель со специализированной смеси для детей первого года жизни на лечебную смесь для детей старшего возраста.

Вместе с тем, в документации об аукциону отсутствует информация о возрасте детей, для которых приобретается лечебное питание по рассматриваемому аукциону, тогда как указанный параметр также влияет на определение потребности заказчика, что является нарушением части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Довод заказчика о том, что в соответствии с Методическим письмом детей нужно переводить с препарата лечебного питания одного производителя на препарат лечебного питания другого производителя в течение 1-2 недель постепенно, не принимается Комиссией Челябинского УФАС России во внимание, поскольку фактически не соответствует той информации, которая изложена в данном методическом письме.

Обращение на территории Российской Федерации продуктов лечебного питания регламентируется Едиными санитарно-эпидемиологическими и гигиеническими требованиями к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденными Решением Комиссии Таможенного союза ЕврАзЭС от 28.05.2010 № 299 (далее – Единые требования).

Пищевые продукты (продукты в натуральном или переработанном виде, употребляемые человеком в пищу), в том числе полученные с использованием генно-инженерно-модифицированных (трансгенных) организмов (из следующих групп единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности таможенного союза (ТН ВЭД ТС): 02 - 05, 07 - 25, 27 - 29, 32 - 34, 35 входят в перечень товаров, подлежащих санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю).

Согласно пункту 2 перечня товаров, подлежащих государственной регистрации,

содержащегося в Единых требованиях, специализированные пищевые продукты, в том числе продукты детского питания, продукты для беременных и кормящих женщин, продукты диетического (лечебного и профилактического) питания, продукты для питания спортсменов; биологически активные добавки к пище, сырье для производства биологически активных добавок к пище, органические продукты.

Едиными требованиями предусмотрены показатели пищевой ценности (в готовом к употреблению продукте) продуктов без фенилаланина или с низким его содержанием для детей 1-го года жизни со ссылкой на то, что продукты без фенилаланина или с низким его содержанием, предназначенные для питания детей старше года, должны содержать белка (экв.) не менее 20 г/л, а по показателям безопасности должны соответствовать требованиям к продуктам без фенилаланина или с низким его содержанием для детей 1-го года жизни. Содержание жира и углеводов в таких продуктах не регламентируется, а содержание витаминов, минеральных солей и микроэлементов должно соответствовать возрастным физиологическим потребностям.

Согласно единым требованиям в таких продуктах должны содержаться: белок 16-20 мг, жир – 30-38 г/л, углеводы - 65 – 80 г/л, энергетическая ценность - 570-720 ккал/л.

В Таблице 8 Методического письма содержится следующее рекомендуемое содержание основных пищевых веществ и энергетическая ценность специализированных продуктов лечебного питания на основе аминокислот без фенилаланина для больных ФКУ различных возрастных групп, которое представлено в Таблице № 1 настоящего решения.

Таблица № 1

Возраст больных	Содержание, г/100 г сухого продукта				Осмоляльность мОсм/кг, не более (в готовой смеси)
	Белковый эквивалент, г	Жир, г	Углеводы, г	Энергетическая ценность, ккал	
От 0 до 1 год	13-16 (16-20*)	22-26 (30-38*)	50-57 (65-80*)	470-520 (570-720 *)	320
От 1 до 3 лет	20-35	0-20	50-62	320-450	-
От 3 до 7 лет	35-50	0-15	30-52	300-410	-
Старше 7 лет	60-80	0	0-23	270-370	-

* содержание в г/10000 мл восстановленного продукта, согласно Единых требований.

Спецификацией (Приложение № 1 к информационной карте документации об аукционе) предусмотрено две позиции специализированного лечебного питания с указанием состава («жестких» характеристик, которые не подлежат изменению).

Таблица № 2

Сравнительная характеристика продуктов лечебного питания (по позиции № 1 спецификации)

Требования заказчика, изложенные в спецификации к составу на 100 мл готового раствора	Состав МДмил ФКУ 1	Состав Афенилак 20	Comida-РКУ В формула
Энергия – 85 ккал	85 ккал	69 ккал	63 ккал
Белок – 4,2 г	4,2 г	3,1 г	4,7 г
Жиры 1,7 г	1,7 г	2,8 г	2,3 г
Углеводы 13,4 г	13,4 г	7,9 г	6,1 г
Аминокислоты 5,4 г	5,4 г	3,47 г	5,6 г
400 г № 1	400г № 1	400 г № 1	400 г № 1

Из информации, представленной в Таблице № 2 следует, что продукты лечебного питания Афенилак 20 и Comida-РКУ В формула не соответствуют требованиям документации об аукционе по показателям содержания энергии, белков, жиров, углеводов и аминокислот.

Таблица № 3

Сравнительная характеристика продуктов лечебного питания (по позиции № 2 спецификации)

Требования заказчика, изложенные в спецификации к составу на 100 мл готового раствора	Состав МДмил ФКУ 3	Состав Нутриген 70	Состав Comida-РКУ С
Энергия – 25,2 ккал	25,2	30,8 ккал	30,2 ккал
Белок – 4,7 г	4,7	7,0 г	7,5 г
Жиры 0 г	0	0 г	0 г
Углеводы 1,6 г	1,6	0,69 г	0,04 г
Аминокислоты 5,7 г	5,7	7,91 г	9,0 г

Из информации, представленной в Таблице № 3 следует, что продукты лечебного питания Нутриген 70 и Comida-PKU C не соответствуют требованиям документации об аукционе по показателям содержания энергии, белков, углеводов и аминокислот, объему упаковки.

Заключений специалистов (экспертов) о необходимости приобретения продуктов лечебного питания именно такой пищевой ценности с учетом возрастной потребности детей в основных пищевых веществах, в первую очередь в белке и энергии, клиническая форма заболевания (классическая, умеренная гиперфенилаланинемия), толерантность ребенка к фенилаланину, режим питания, пищевые привычки, психологические и другие индивидуальные особенности ребенка и эффективности такого содержания с учетом всех особенностей применения продуктов лечебного питания представителями Министерства здравоохранения Челябинской области на заседание Комиссии Челябинского УФАС России не представлено.

Также Министерством здравоохранения Челябинской области не представлено документов, на основании которых установлены характеристики к продуктам лечебного питания, а также сведения о торговых наименованиях, товарных знаках, производителях лечебного питания, которые в полном объеме (по каждой позиции технического задания, спецификации) соответствуют требованиям заказчика.

Кроме того, заказчик устанавливая содержание продукта лечебного питания, которое соответствует только MDмил ФКУ 1 (по первой позиции спецификации) и MDмил ФКУ 3 (по второй позиции спецификации), ограничил возможность хозяйствующих субъектов – потенциальных участников размещения заказа предложить к поставке продукты лечебного питания иных производителей, указанных в Таблицах 2, 3, что является нарушением части 1 статьи 41.6, части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, части 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Исходя из изложенного, информации, представленной ООО «Ирист 2000», Главного управления материальных ресурсов Челябинской области, Министерства здравоохранения Челябинской области, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Ирист 2000» на действия заказчика обоснованными;
2. Признать в действиях заказчика нарушение частей 2, 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, частей 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции;
3. Выдать заказчику, уполномоченному органу, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов;
5. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

Н.Н. Марфунцева

К.А. Долгополова

ПРЕДПИСАНИЕ № 314-ж/2013

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о размещении заказов

18 июля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	- начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Марфунцевой Н.Н.	- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

Долгополовой К.А. - ведущего специалиста - эксперта отдела
- контроля государственного и муниципального
заказов Челябинского УФАС России,

на основании решения Челябинского УФАС России от 18.07.2013, принятого по итогам рассмотрения жалобы ООО «Ирист 2000» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лечебного питания для отдельных групп населения и лиц, страдающих отдельными заболеваниями, проживающих на территории Челябинской области, согласно постановлению Правительства Челябинской области от 26.12.2007 года №272-П (изв. № 0169200000313004116), в целях устранения нарушений законодательства о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству здравоохранения Челябинской области с момента размещения на официальном сайте предписания не заключать контракт по итогам аукциона (извещение № 0169200000313004116);

2. Министерству здравоохранения Челябинской области в срок до 24.07.2013:

2.1. принять решение об отмене Аукциона (извещение № 0169200000313004116);

3.2. передать решение об отмене Аукциона (извещение № 0169200000313004116) в Главное управление материальных ресурсов Челябинской области для размещения на официальном сайте в сети «Интернет»;

3. Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области в течение двух дней с момента получения от Министерства здравоохранения Челябинской области решения об отмене Аукциона (извещение № 0169200000313004116) разместить его на официальном сайте в сети «Интернет»;

4. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» с 19.07.2013 обеспечить Министерству здравоохранения Челябинской области, аукционной комиссии, Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области возможность исполнения пунктов 2-3 настоящего предписания;

5. Министерству здравоохранения Челябинской области в срок до 30.07.2013 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения настоящего предписания, а именно сведения о незаключении контракта по итогам аукциона согласно пункту 1 настоящего предписания (в случае заключения контракта представить надлежащим образом заверенную копию контракта со всеми приложениями) и решение об отмене Аукциона с отметкой о получении указанного решения Главным управлением материальных ресурсов Челябинской области;

6. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» в срок до 30.07.2013 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской

области представить доказательства исполнения пункта 4 настоящего предписания;

7. Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области в срок до 30.07.2013 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения пункта 3 настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

Н.Н. Марфунцева

К.А. Долгополова