

## РЕШЕНИЕ

по делу № 11-06/06-109

«22» марта 2011 г. г. Волгоград

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Мироненко П.И. – председатель Комиссии, руководитель Управления, Кречковской Е.А. – член Комиссии, государственный инспектор отдела контроля размещения госзаказа,  
Маравиной А.А. – член Комиссии, государственный инспектор отдела контроля размещения госзаказа,

при участии:

- 1) Шевченко А.А. – заместитель главного врача по экономическим вопросам ГУЗ «Волгоградский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №4» (доверенность № 01-145 от 21.03.2011 г.),
- 2) Замрыкиной Н.А. – представитель ООО «Москва» (доверенность № 02/03/11 от 21.03.2011 г.),
- 3) Котовой Т.А. – представитель ООО «Москва» (доверенность № 01/03/11 от 21.03.2011 г.),

рассмотрев материалы дела № 11-06/06-109, возбужденного по жалобе ООО «Москва» на действия заказчика – ГУЗ «Волгоградский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №4» при проведении запроса котировок на поставку сухой адаптированной молочной смеси с апреля по октябрь 2011 г.,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 15.03.2011 г. вх. № 1584 поступила жалоба ООО «Москва», в которой обжалуются действия заказчика – ГУЗ «Волгоградский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №4» при проведении запроса котировок на поставку сухой адаптированной молочной смеси с апреля по октябрь 2011 г.

Из жалобы ООО «Москва» следует, что действия заказчика, связанные с включением в извещение о запросе котировок требований, не соответствующих положениям Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в частности, которые могут повлечь незаконное отклонение котировочной заявки, как несоответствующей условиям запроса, нарушают его право на заключение контракта.

Нарушение обозначенных прав и интересов Заявителя обусловлено незаконными действиями Заказчика, выразившимися в следующем:

Государственные (муниципальные) заказчики обязаны размещать заказы на поставки товаров в соответствии с правилами, установленными положениями ФЗ-94, так как отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных или муниципальных нужд,

регламентируются данных законом.

Как следует из официальных разъяснений Министерства экономического развития РФ изложенных в письме от 16.12.2008г. № Д05-5761, в соответствии со статьей 43, частью 4 ФЗ-94 заказчик самостоятельно определяет требования к качеству, техническим характеристикам товара.

Согласно запроса котировки цен заказчиком запрашивается следующая продукция:

- 1) Адаптированная сухая молочная смесь для питания здоровых детей от 0 до 6 мес;
- 2) Адаптированная сухая молочная смесь для питания здоровых детей от 6 до 12 мес;
- 3) Сухая адаптированная молочная смесь для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 мес;
- 4) Сухая адаптированная молочная смесь для здоровых детей с пребиотиками с 6 мес до 10 мес;
- 5) Лечебная сухая смесь по назначению врача (полуэлементная смесь для лечения детей с пищевой непереносимостью);
- 6) Лечебная сухая смесь по назначению врача (полноценное сбалансированное полуэлементное питание на основе пептидов).

При этом требованиями к сорту, составу, упаковке устанавливаются конкретные характеристики состава смесей, которым соответствует продукция, определенного наименования, только одного производителя, а именно:

- 1) требования к Адаптированной сухой молочной смеси для питания здоровых детей от 0 до 6 мес соответствуют только продукту «НАН 1», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;
- 2) требования к Адаптированной сухой молочной смеси для питания здоровых детей от 6 до 12 мес соответствуют только продукту «НАН 2», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;
- 3) требования к Сухой адаптированной молочной смеси для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 мес соответствуют только продукту «Нестожен 1», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;
- 4) требования к Сухой адаптированной молочной смеси для здоровых детей с пребиотиками с рождения с 6 мес до 10 мес соответствуют только продукту «Нестожен 2», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;
- 5) требования к Лечебной сухой смеси по назначению врача (полуэлементная смесь для лечения детей с пищевой непереносимостью) соответствуют только продукту «Алфара», производство Швейцария;
- 6) требования к Лечебной сухой смеси по назначению врача (полноценное сбалансированное полуэлементное питание на основе пептидов) соответствуют только продукту «Пентамен», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»

Вместе с тем, адаптированные сухие молочные смеси для здоровых детей, а также с пребиотиками имеют эквиваленты российского производителя ООО «ТК Нутритек» такие как: «Нутрилон» (1,2), «Малютка (1,2)».

В свою очередь, в соответствии с пунктом 2 статьи 45 ФЗ-94 извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в этом извещении также должно содержаться указание на товарный знак товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом

товару, происходящему из иностранного государства или группы иностранных государств). В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными на основании пункта 4 статьи 43 ФЗ-94, как то: на основании требований, установленных заказчиком.

При этом извещение о проведении запроса котировок не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, а также требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа (п. 2 ст. 45 ФЗ-94). Таким образом, заказчик, запрашивающий товар определенного товарного знака, для недопущения ограничения количества участников размещения заказа, обязан также установить показатели и характеристики в целях определения эквивалентности в отношении товара, необходимого заказчику.

Однако, несмотря на то, что в запросе котировки цен не присутствует прямого указания на то, что запрашивается товар определенного товарного знака только одного производителя, содержание запроса в части описания конкретных характеристик состава продукции заключается в указании на данный товарный знак.

Таким образом, включение заказчиком в запрос котировок детализированных требований в отношении продукции, которым может соответствовать товар только одного товарного знака определенного производителя, противоречит требованиям Закона о размещении заказа, и может повлечь за собой ограничение количества участников размещения заказа, а также нарушить права участников размещения заказа в связи с незаконным отклонением их заявок, содержащих предложение о поставке возможных эквивалентов к такой продукции (Малютка, Нутрилон), как не соответствующих требованиям запроса котировки. В соответствии со статьей 57 ФЗ-94 защита прав и законных интересов участников размещения заказа обеспечивается, в том числе тем, что любой участник имеет право обжаловать действия заказчика, если такие действия нарушают права и законные интересы участника размещения заказа, путем подачи жалобы в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказа уполномоченный федеральный орган исполнительной власти в любое время размещения заказа и не позднее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола и оценки котировочных заявок.

Рассмотрев жалобу на соответствие требованиям статей 57-58 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Управление ФАС по Волгоградской области признало их достаточными, назначив рассмотрение на 21 марта 2011 года на 13 часов 00 минут.

На рассмотрение жалобы явились представители заказчика и заявителя. Представителями подателя жалобы - ООО «Москва» на заседание Комиссии УФАС по Волгоградской области было представлено дополнение к жалобе, из содержания которого следует, что правила идентификации запрашиваемых заказчиком продуктов, установлены ФЗ № 88-ФЗ от 12.06.2008г. «Технический

регламент на молоко и молочную продукцию» (согласно предмета регулирования (ст. 1-2, 14).

В соответствии с положениями статей 14 и 15 обозначенного регламента под: Адаптированная сухая молочная смесь для питания здоровых детей от 0 до 6 мес; Адаптированная сухая молочная смесь для питания здоровых детей от 6 до 12 мес; Сухая адаптированная молочная смесь для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 мес; Сухая адаптированная молочная смесь для здоровых детей с пребиотиками с 6 мес до 10 мес; понимаются определенные продукты детского питания на молочной основе, состав которых определяется допустимыми уровнями содержания в них минеральных веществ, витаминов, пробиотиков (при их включении), окисляемости и пр., согласно интервальных показателей приложений № 5, 6, 7, 8, 15, 16, 17 к регламенту.

При этом Приложениями Технического регламента для адаптированных смесей/ адаптированных смесей с пребиотиками установлены именно интервалы допустимых пределов содержания составляющих продукт веществ.

Поэтому заявитель считает, что точные дифференцированные требования запроса к составу продуктов сужают диапазон продуктов, являющихся сухими адаптированными смесями/ сухими адаптированными смесями с пребиотиками, что, в свою очередь, является нарушением пункта 2 ст. 45 ФЗ-94 о том, что запрос заказчика не может содержать требования к продукту, если они влекут ограничение количества участников, поскольку все иные адаптированные смеси/ адаптированные смеси с пребиотиками, по составу соответствующие показателям, установленным для них регламентом на молочную продукцию, являются эквивалентами запрашиваемого заказчиком продукта иностранного производства: «НАН» (1,2), «Нестожен» (1,2).

Таким образом, указанные в запросе продукты определенных товарных знаков иностранного производителя: «НАН» (1,2), «Нестожен» (1,2) вполне имеют сопоставимые с ними продукты иных товарных знаков, в том числе российского производства, которыми в частности, являются адаптированные смеси, идентифицируемые по регламенту на молоко, как то: например, «Бабушкино лукошко Био органика» (1,2) и «Малютка» (1,2) соответственно.

Однако данное обстоятельство в нарушение п. 2 ст. 45 ФЗ-94, согласно которого если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в этом извещении также должно содержаться указание на товарный знак товара российского происхождения, являющемся эквивалентом товару, происходящему из иностранного государства или группы иностранных государств (либо допустим эквивалент в случае указания на ТЗ в любом случае), не учтено в размещенном запросе, так как заказчиком запрашиваются только определенные продукты определенных товарных знаков без допущения поставки их сопоставимых продуктов (эквивалентов).

Представитель заказчика против доводов жалобы возражал, считает, что извещение о проведении запроса котировок, а также требования к товару составлены в соответствии с действующим законодательством о размещении заказов и не ограничивают число участников размещения заказа.

По результатам рассмотрения всех материалов дела и проведения внеплановой проверки размещения данного заказа, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО «Москва» обоснованна в силу следующих обстоятельств.

Согласно ч. 1 ст. 42 Закона о размещении заказов под запросом котировок понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для нужд заказчиков сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта. В силу статьи 43 Закона о размещении заказов запрос котировок должен содержать следующие сведения:

- 1) наименование заказчика, его почтовый адрес, адрес электронной почты заказчика (при его наличии);
- 2) источник финансирования заказа;
- 3) форма котировочной заявки, в том числе подаваемой в форме электронного документа;
- 4) наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг. При этом должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, 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;
- 5) место доставки поставляемых товаров, место выполнения работ, место оказания услуг;
- 6) сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 7) сведения о включенных (невключенных) в цену товаров, работ, услуг расходах, в том числе расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей;
- 8) максимальная цена контракта, определяемая заказчиком, уполномоченным органом в результате изучения рынка необходимых товаров, работ, услуг;
- 9) место подачи котировочных заявок, срок их подачи, в том числе дата и время окончания срока подачи котировочных заявок;
- 10) срок и условия оплаты поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 11) срок подписания победителем в проведении запроса котировок контракта со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок;
- 12) требование, предусмотренное пунктом 2 части 2 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено такое требование.

При этом в соответствии с ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов извещение о проведении запроса котировок должно содержать сведения, предусмотренные статьей 43 настоящего Федерального закона, и быть доступным для ознакомления в течение всего срока подачи котировочных заявок без взимания платы. Извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в этом извещении также должно содержаться указание на товарный знак товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товару, происходящему из иностранного государства или группы иностранных государств). В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными на основании пункта 4 статьи 43 настоящего Федерального закона. Извещение о проведении запроса котировок не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, а также требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией УФАС установлено, что согласно извещению о проведении рассматриваемого запроса котировок заказчиком установлены следующие требования к товару:

1. Адаптированная сухая молочная смесь для питания здоровых детей от 0 до 6 месяцев способствует укреплению иммунитета. Требования к продукту на 100 мл готовой смеси: калорийность 67 ккал, содержание жиров 3,6 г. (в том числе линолевая кислота - 0,53 г.; альфа-линоленовая 64,5 мг, арахидоновая-7,9 мг, докозагексоеновая - 7,9 мг). Содержание белка 1,2 г., соотношение сывороточных белков и казеинов 70:30. Содержание углеводов - 7,5 г, их них лактоза 7,5 г. Продукт должен содержать живые бифидобактерии - *B.lactis*. Содержание живых бифидобактерии не менее 10<sup>10</sup> КОЕ/г с обязательным указанием штамма культуры и кода пробиотика. Продукт должен содержать комплекс витаминов и минеральных солей, в том числе таурин - 5,1 мг, селен - 1,4 мкг, железо - 0,67 мг, цинк - 0,7 мг, L-карнитин - 1,0 мг, йод - 12 мг, кальций - 43 мг, фосфор - 24 мг, нуклеотиды - 2 мг, вит А - 68 мкг, вит Д - 0,9 мкг, вит Е - 0,9 мкг, фолиевая кислота - 0,9 мкг, пантотеновая кислота - 0,5 мг, вит К - 5,5 мкг, вит С - 11 мг. Осмоляльность - 313 мОсм/кг Герметичная упаковка ж/б 400 гр.

2. Адаптированная сухая молочная смесь для питания здоровых детей от 6 до 12 месяцев, способствует укреплению иммунитета. Требования к продукту на 100 мл готовой смеси: калорийность 67 ккал, содержание жиров 3,0 г. (в том числе линолевая кислота - 0,56 г.; альфа-линоленовая 55,6 мг, арахидоновая - 4,3 мг, докозагексоеновая - 4,3 мг). Содержание белка - 1,5 г, соотношение сывороточных белков и казеинов 50:50. Содержание углеводов - 8,4 г, их них лактоза 5,56 и мальтодекстрин 2,89. Продукт должен содержать живые бифидобактерии- *B. longum* и *L. Ramnosus*. Содержание живых бифидобактерии не менее 10<sup>10</sup> КОЕ/г с обязательным указанием штамма культуры и кода пробиотиков. Продукт должен содержать комплекс витаминов и минеральных солей, в том числе селен - 1,3 мг, железо - 1,1 мг, цинк - 0,7 мг, L-карнитин - 0,64 мг, йод - 10,0 мг. Фосфор - 51 мг, кальций - 80 мг, вит А - 76 мкг, вит Д - 1,2 мкг, вит Е - 1,2 мкг, фолиевая кислота - 15 мкг, пантотеновая кислота - 0,5 мг, вит К - 5,4 мкг, вит С - 12 мг Осмоляльность - 282 мОсм/кг Герметичная упаковка ж/б 400 гр.

3. Сухая адаптированная молочная смесь для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 месяцев. Требования к продукту на 100 мл готовой смеси: калорийность - 67 ккал, содержание бел ка-1,4 в соотношении сывороточных белков к казеиновым 60:40, содержание жиров не менее 3,48 г. (в том числе линолевая кислота 0,5 г, альфа-линоленовая 67,5 мг), содержание углеводов - не менее 7,46 г, в том числе мальтодекстрин 2,25 г, лактоза 5,21 г., содержание пребиотиков (в соотношении 90%ГОС и 10% ФОС)

- 0.4 г. Продукт должен содержать комплекс витаминов и минеральных солей (включая цинк 0,55мг, селен-1,3 мкг). Осмоляльность 237мОсм/кг Герметично закрытая Пачка 350 г

4. Сухая адаптированная молочная смесь для здоровых детей с пребиотиками с 6 месяцев до 10 месяцев. Требования к продукту на 100 мл готовой смеси:

калорийность не

менее 67 ккал, содержание белка 1.7, г в соотношении сывороточных белков к казеиновым

40:60, содержание жиров не менее 3,05 г (в том числе линолевая кислота-0,47г , альфа-\*

линоленовая- 57 мг), содержание углеводов - 8.2 г, в том числе мальтодекстрин 2,5 г, лактоза 5,7 г., содержание пребиотиков (в соотношении 90%ГОС и 10% ФОС)- 0.4 г

Продукт должен содержать комплекс витаминов и минеральных солей (включая цинк, селен).). Осмоляльность 269мОсм/кг Герметично закрытая Пачка 350 г

5. Лечебная сухая смесь по назначению врача Полуэлементная смесь для лечения детей с пищевой непереносимостью. Требования к продукту: на 100мл готовой смеси не менее 70 ккал. Высокогидролизированный сывороточный белок(80%

олигопептидов и 20%свободных аминокислот)-2,1г, углеводов-7,52, из них мальтодекстрин-6,67,крахмал-0,85.Жиры-3,56 г (в том числе линолевая кислота - 0,5

гр.; альфа-линоленовая 63,5 мг. Продукт должен содержать среднецепочечные триглицериды и противовоспалительные липиды - докозагексаеновую и гамма-

линоленовую жирные кислоты. Продукт должен содержать комплекс витаминов и минеральных солей, том числе таурин 5,6мг,селен-2,5мг, железо-0,7 мг, цинк

0,7мг, йод-11 мг, L-карнитин-1,4мг, Осмолярность-217 мОсм Герметичная упаковка ж/б 400 гр.

6. Лечебная сухая смесь по назначению врача Полноценное сбалансированное полуэлементное питание на основе пептидов, созданная с учетом потребностей

детей от 1 года до 10 лет. Предназначена для больных с нарушением функции желудочно-кишечного тракта - синдром мальабсорбции, хроническая диарея,

панкреатит. ВИЛХДЩЬ муковисцидоз, онкология, радио- и химиотерапия. Пищевая аллергия к белкам коровьего молока и сои.

Осмолярность - 335 мОсм/л в 100 граммах порошка:

- энергетическая ценность 457 ккал.

- 13.7 г. гидролизированных сывороточных белков.

- 17.5 г. жиры, из них 70% среднецепочечных триглицеридов.

- 62.9 г. углеводы - мальтодекстрин

Без глютена. Без лактозы. Герметичная упаковка ж/б 400 гр.

В ходе заседания Комиссией Волгоградского УФАС был задан вопрос

представителю заказчика о наличии двух и более производителей

запрашиваемой в извещении о проведении запроса котировок продукции.

Представителем заказчика был подтвержден тот факт, что требования к товару разрабатывались таким образом, что:

Адаптированной сухой молочной смеси для питания здоровых детей от 0 до 6 мес соответствуют только продукту «НАН 1», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;

Адаптированной сухой молочной смеси для питания здоровых детей от 6 до 12 мес соответствуют только продукту «НАН 2», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;

Сухой адаптированной молочной смеси для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 мес соответствуют только продукту «Нестожен 1», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;

Сухой адаптированной молочной смеси для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 мес соответствуют только продукту «Нестожен 1», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;

Сухой адаптированной молочной смеси для здоровых детей с пребиотиками с рождения до 6 мес соответствуют только продукту «Нестожен 1», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;

Сухой адаптированной молочной смеси для здоровых детей с пребиотиками с рождения с 6 мес до 10 мес соответствуют только продукту «Нестожен 2», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия»;

Лечебной сухой смеси по назначению врача (полуэлементная смесь для лечения детей с пищевой непереносимостью) соответствуют только продукту «Алфара», производство Швейцария;

Лечебной сухой смеси по назначению врача (полноценное сбалансированное полуэлементное питание па основе пептидов) соответствуют только продукту «Пентамен», производство Голландия, компании ООО «Нестле Россия».

Данные требования, установленные заказчиком в извещении о проведении запроса котировок нарушают ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов, влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, так как лишают возможности участников размещения заказа предложить продукцию иного производителя, являющуюся эквивалентом товара, запрашиваемого заказчиком в извещении о проведении запроса котировок.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Москва» обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим ч. 2 ст. 45 Закона о размещении заказов.
3. Выдать заказчику – ГУЗ «Волгоградский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №4» предписание об аннулировании запроса котировок.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Волгоградской области для решения вопроса о возбуждении административного производства по ч. 4.1 ст. 7.30 КоАП РФ.