

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 3-09/03-2016

08 февраля 2016 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Комиссия Управления), в составе:

- <...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;
- <...> – начальника отдела контроля органов власти и рекламы, члена Комиссии;
- <...> – государственного инспектора отдела контроля органов власти и рекламы, члена Комиссии;
- <...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и рекламы, члена Комиссии;

при участии:

со стороны Муниципального автономного учреждения «Детское и лечебное питание» (далее – МАУ «Детское и лечебное питание»):

- <...> – директора МАУ «Детское и лечебное питание»;
- <...> – представителя по доверенности;

со стороны общества с ограниченной ответственностью «Компания Альфа» представитель не явился, лицо уведомлено надлежаще,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Компания Альфа» (ул. Универсальная, б/н, Сокурский тракт, г. Саратов, 410080) (далее – ООО «Компания Альфа») на действия заказчика – МАУ «Детское и лечебное питание» (ул. Глазунова, 5, г. Пенза, 440066) при проведении открытого конкурса на поставку адаптированной молочной сухой смеси для детей от рождения до двенадцати месяцев (извещение № 31603216387 от 19.01.2016 размещено на сайте zakurki.gov.ru) (далее - Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области 28.01.2016 поступила жалоба ООО «Компания Альфа» (ул. Универсальная, б/н, Сокурский тракт, г. Саратов, 410080) на действия заказчика – Муниципальное автономное учреждение «Детское и лечебное питание» (далее – МАУ «Детское и лечебное питание», Заказчик) при проведении открытого конкурса на поставку адаптированной молочной сухой смеси для детей от рождения до двенадцати месяцев (извещение № 31603216387).

Из жалобы следует, что Заказчик при проведении открытого конкурса в разделе 3 конкурсной документации указал конкретное наименование закупаемой

продукции – смесь «Белакт», тем самым нарушил нормы статьи 33 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). По мнению ООО «Компания Альфа», указанное требование ограничило количество участников Конкурса, вследствие чего были нарушены нормы Закона о защите конкуренции).

Также в жалобе указано, что Заказчик, установив в разделе 3 конкурсной документации требование к обязательному наличию в пребиотическом комплексе галакто- и фруктоолигосахаридов, нарушил нормы статьи 64 Закона о контрактной системе, а также создал участнику конкурса или нескольким участникам преимущественных условий участия в торгах, вследствие чего нарушил пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, ООО «Компания Альфа», ссылаясь на то, что в разделе 3 конкурсной документации присутствует ссылка на утративший силу Федеральный закон от 12.07.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию», просит отменить техническое задание и выдать предписание привести раздел 3 конкурсной документации в соответствии с действующим законодательством.

Правовая позиция МАУ «Детское и лечебное питание» по доводам жалобы изложена в письменном отзыве на жалобу от 05.02.2016 № 315.

На заседании Комиссии Управления представитель МАУ «Детское и лечебное питание» с жалобой не согласился. Пояснил, что Конкурс проводился не в соответствии с Законом о контрактной системе, а в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о порядке проведения закупок для нужд МАУ «Детское и лечебное питание», которые не содержат прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также не требует указания слов «или эквивалент». Также представитель пояснил, что закупка смеси «Белакт» обоснована тем, что указанная смесь имеет необходимые заказчику потребительские свойства, которые соответствуют нормам, регламентирующим показатели качества и безопасности продуктов питания для детей раннего возраста стран Таможенного союза.

Кроме того, представитель МАУ «Детское и лечебное питание» пояснил, что в документации к Конкурсу не содержится требований к обязательному наличию в пребиотическом комплексе галакто- и фруктоолигосахаридов.

Заседание Комиссии Управления в соответствии с уведомлением – требованием от 02.02.2016 № 277 - 3 назначено на 08.02.2016 года.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссией Управления установлено следующее.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Согласно статье 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Как следует из жалобы, Заявитель указывает на нарушение Заказчиком требований к описанию объекта закупки, установленных статьей 33 Закона о контрактной системе, что, в свою очередь, по его мнению, привело к ограничению числа участников закупки и нарушению статьи 17 Закона о защите конкуренции.

МАУ «Детское и лечебное питание» относится к хозяйствующим субъектам, закупка товаров, работ и услуг которых регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о Закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 вышеназванной нормы Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о порядке проведения закупок для нужд МАУ «Детское и лечебное питание» (далее – Положение о порядке проведения закупок), регламентирующее закупочную деятельность Заказчика и содержащее требования к закупке, утверждено решением Наблюдательного совета МАУ «Детское и лечебное питание» (протокол заседания от 31.12.2015 № 6).

Как следует из представленных документов, 19.01.2016 МАУ «Детское и лечебное питание» в сети Интернет на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31603216387 о проведении открытого конкурса на поставку адаптированной молочной сухой смеси для детей от рождения до двенадцати месяцев (далее – Конкурс).

В данном случае Конкурс проводился Заказчиком в соответствии с Законом о закупках, а не Законом о контрактной системе, о чем прямо указано в извещении о

проведении открытого конкурса № 1 от 19.01.2016 г.

В связи с этим довод Заявителя о нарушении Заказчиком при проведении торгов Закона о контрактной системе является несостоятельным.

Довод заявителя о том, что Заказчик конкурса, установив конкретное наименование закупаемой продукции, ограничил количество участников Конкурса, вследствие чего были нарушены нормы Закона о защите конкуренции также является необоснованным по следующим основаниям.

Характеристики и количество поставляемого товара указаны в техническом задании раздела 3 конкурсной документации на поставку адаптированной молочной смеси, утвержденной решением Наблюдательного совета МАУ «Детское и лечебное питание» (протокол заседания от 31.12.2015 № 6) (далее – Конкурсная документация).

В соответствии с разделом 3 Конкурсной документации необходимой закупаемой продукцией является адаптированная молочная сухая смесь «Беллакт» для детей с рождения до двенадцати месяцев»

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 5.1.2. Положения о порядке проведения закупок предусмотрено, что устанавливаемые требования к закупаемым товарам, работам, услугам должны быть понятными и полными, обеспечивать четкое и однозначное изложение требований к качеству и иным показателям товаров, работ, услуг, ориентированы на приобретение качественных товаров, работ, услуг, имеющих необходимые заказчику потребительские свойства и технические характеристики.

Таким образом, документация о закупке разрабатывается заказчиком самостоятельно и должна содержать показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара его потребностям.

Потребность в приобретении именно адаптированной молочной сухой смеси «Беллакт» Заказчик обосновывает следующим: выдачу указанной смеси МАУ «Детское и лечебное питание» осуществляет с 2010 года. Указанная смесь соответствует показателям качества и безопасности продуктов для питания детей раннего возраста стран Таможенного союза. Показатели качества и безопасности таких продуктов регламентированы Решением Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 № 299 «О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе»; Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 20.07.2012 № 58 «О принятии технического регламента Таможенного союза «Требования безопасности пищевых добавок, ароматизаторов и технологических вспомогательных средств»; Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67 «О техническом регламенте Таможенного союза «О

безопасности молока и молочной продукции». Заказчик также обращает особое внимание на тот факт, что непосредственными потребителями данной смеси являются дети с рождения до одного года, при этом важным принципом вскармливания ребенка адаптированной сухой молочной смесью является стабильность базового питания. Замена без обоснованной причины одной молочной смеси на другую по мнению врачей нежелательна, поскольку это перегружает адаптационные возможности ребенка, что, в свою очередь, может привести к выраженному ухудшению здоровья.

Таким образом, Заказчик указав конкретное наименование и характеристики закупаемой продукции, считает это принципиально важным и необходимым для качественного выполнения услуг в сфере своей профессиональной деятельности, учитывая особую категорию непосредственных потребителей закупаемого товара.

Кроме того, Закон о закупках, как и Положение о порядке проведения закупок, не содержат прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также не требует указания слов «или эквивалент».

Действия заказчика, установившего в документации требования к наименованию закупаемой продукции и ее характеристикам, не противоречат вышеуказанным положениям части 10 статьи 4 Закона о закупках, исходя из которой потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующего требования.

Таким образом, указанное в разделе 3 Конкурсной документации требование к наименованию закупаемой продукции и ее характеристикам не является действием, ограничивающим конкуренцию, поскольку Заказчиком конкурса предъявлено требование не к участникам Конкурса, а к закупаемой продукции, что свидетельствует о том, что участник, подавший заявку, не ограничен в правах на заключение договора поставки. Возможность поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

Довод заявителя о том, что Заказчик конкурса необоснованно установил в разделе 3 Конкурсной документации требование к обязательному наличию в пребиотическом комплексе галакто- и фруктоолигосахаридов, является необоснованным, поскольку, как следует из Конкурсной документации, указанное требование в ней отсутствует. Доказательства обратного заявителем не представлены. Требование антимонопольного органа от 02.02.2016 № 277-3 о представлении информации с указанием конкретных показателей, относящихся к галакто- и фруктоолигосахаридов, Заявителем не исполнено.

Ссылка заявителя на то обстоятельство, что раздел 3 Конкурсной документации подлежит отмене, в связи с тем, что в нем присутствует ссылка на утративший силу Федеральный закон от 12.07.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию», является несостоятельной, поскольку не свидетельствует о нарушении порядка организации проведения торгов.

Таким образом, основываясь на материалах дела и имеющихся доказательствах, Комиссия Управления единогласно пришла к выводу об отсутствии в действиях

Заказчика конкурса – МАУ «Детское и лечебное питание» нарушения законодательства о закупках.

Комиссия Управления, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Компания Альфа» необоснованной.

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