

## Решение № 03-10.1/18-2014

о признании жалобы частично обоснованной

22 января 2014 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя Управления, Председателя Комиссии;

Иванченко О.И. – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кусановой Ш.М. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Сибирские продукты» (далее – заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» (далее – заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение №0352200029813000608) на поставку смесей белковых композитных сухих (далее – СБКС) для диетического, лечебного и профилактического питания (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заказчика- <...>, <....>;

ООО «Международный центр клинического питания» -<...>;

в отсутствие представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения жалобы,

### УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 281э от 15.01.2014) на положения документации об открытом аукционе.

Заявитель полагает, что заказчик нарушил требования Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в документации об открытом аукционе следующие характеристики СБКС ДИСО «Нутринол»: «содержание белков в 100 г. продукта должно составлять 40 г., жиров – 20 г., углеводов – 30 г.».

По мнению заявителя, «заказчиком создана ситуация, которая позволяет ему получить продукт от единственного поставщика, и заказ сформирован специально для данного поставщика. Слово «эквивалент» включено в документацию об открытом аукционе искусственно, исключительно для создания видимости законности закупки и не преследовало цель закупить иной продукт (аналог), кроме СБКС «Дисо Нутринол», соответственно действия заказчика по исключению иных лиц, являющихся поставщиками аналогичных продуктов, «направлены на ограничение конкуренции на рынке поставщиков белковых смесей».

При этом заявитель указал, что Общество является поставщиком СБКС «НовоПротеин» (производитель ЗАО НПФ «Новь»), выпускаемой в соответствии с ГОСТ Р 53861-2010 «Продукты диетического (лечебного и профилактического) питания смеси белковые композитные сухие» (далее – ГОСТ Р 53861-2010), однако данный товар по отдельным характеристикам не соответствует

требованиям заказчика, соответственно не может быть признан эквивалентом СБКС ДИСО «Нутринор».

Также из жалобы следует, что «стоимость СБКС «НовоПротеин» не превысила бы заявленную заказчиком стоимость. СБКС «НовоПротеин» более экономична в употреблении, чем СБКС «Дисо Нутринор», таким образом, «действия заказчика нарушают не только антимонопольное законодательство, но и не направлены на удовлетворение законных интересов бюджетной организации и ее клиентов, ограничивая себя в выборе наиболее лучшего продукта из существующих».

**2.** На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-215 от 17.01.2014) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 466 от 21.01.2014).

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт), следует, что 30.12.2013 заказчиком были размещены извещение о проведении открытого аукциона и документация об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой договора 2 712 000,00 руб.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 20.01.2014 указано, что на участие в аукционе поступила одна заявка, участник допущен к участию в аукционе, аукцион признан несостоявшимся.

Также в адрес Омского УФАС России поступили возражения заказчика и ООО «Международный центр клинического питания» (далее - ООО «МЦКП»), из которых следует, что при установлении характеристик СБКС, используемой при приготовлении пищи в лечебном учреждении, заказчик действовал в соответствии с нормами Федерального закона «О размещении заказов», а также в соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 05.08.2003 № 330 «О мерах по совершенствованию лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях Российской Федерации» (далее – Приказ от 05.08.2003 № 330), зарегистрированном в Минюсте РФ 12.09.2003 регистрационный № 5073, и приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 21.06.2013 № 395н «Об утверждении норм лечебного питания», зарегистрированном в Минюсте 05.07.2013 регистрационный № 28995.

Приказом от 05.08.2003 № 330 утверждена «Инструкция по организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях» (далее - Инструкция), которой предусмотрено использовать СБКС в качестве компонента приготовления готовых блюд в диетическом лечебном и профилактическом питании больных.

К указанным возражениям заказчик и ООО «МЦКП» представили копии документов, указывающих на необоснованность доводов заявителя, в том числе судебную практику по рассмотрению аналогичных жалоб и просят признать жалобу заявителя необоснованной.

**3.** В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей заказчика и ООО «МЦКП», осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки, Комиссия признала жалобу частично обоснованной, исходя из следующего.

В силу части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) настоящего Федерального закона.

Согласно части 3 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). 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](#) настоящей статьи.

При этом частью 3.1 настоящей статьи определено, 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.**

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» 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.

В Приложении № 1 «Заказ на поставку товара» к документации об открытом аукционе в табличной форме заказчиком установлены требования к товару:

| № п/п | Наименование продукта                                  | Характеристика продукта  |  | Пищевая и энергетическая ценность в 100 г сухого продукта  | Производитель | Ед. измерения | Кол-во |
|-------|--|--|--|--|---------------|---------------|--------|
|       |  | Область применения, качество, характеристики продукта  | Ингредиентный состав   |  |               |               |        |
|       | Смесь белковая композитная сухая «ДИСО» «Нутринор» или | Предназначены для реализации населению, пищеблоками лечебно-профилактических учреждений и учреждений социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов, санаториев другим предприятиями общественного питания в качестве компонента для приготовления готовых блюд диетического (лечебного профилактического) питания детей с 3 лет и взрослых. | Концентрат сывороточных белков молока, ИПНЖК (Омега 6:Жиры – не омега 3), рафинированный | Пищевая и энергетическая ценность в 100 г сухой смеси: Белки – 40,0 г Жиры – не более 20,0 г Углеводы – 30,0 | Рос-сия       | кг            | 1600   |

эквивалент Лечебно-растительный г  
профилактическое жир, пищевые  
питание. Качество, волокна, Энергетическая  
характеристики мальтодекстрин, ценность – 444,0  
товара, область Ккал.  
применения, его  
безопасность и  
возможность его  
правомерного  
использования  
Заказчиком должны  
соответствовать  
требованиям ГОСТа  
Р 53861-2010  
подтверждаться:  
сертификатом  
соответствия и  
свидетельством о  
государственной  
регистрации

Из указанного следует, что заказчик действительно «ограничил характеристики товара следующими жесткими значениями: содержание белков в 100г продукта должно составлять 40 г, жиров – 20 г, углеводов – 30 г», однако при этом следует учитывать нижеизложенное.

В силу части 3 статьи 15 Федерального [закон](#) от 19.07.2011 N 248-ФЗ "О качестве и безопасности пищевых продуктов" продукты диетического питания должны иметь свойства, позволяющие использовать такие продукты для лечебного и профилактического питания человека в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области здравоохранения [требованиями](#) к организации диетического питания, и быть безопасными для здоровья человека.

Указанные требования определены в приложении № 4 «Инструкция по организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях» к Приказу от 05.08.2003 № 330 (далее – приложение № 4). Таблицами 1а, б, 7 приложения № 4 предусмотрено использование в питании лиц, находящихся на стационарном лечении в лечебно-профилактических учреждениях, наряду с другими перечисленными в них продуктами питания, таких специализированных продуктов диетического питания, как СБКС, при этом установлен единственный способ их применения – только в качестве компонента для приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания.

В Таблице 7 приложения № 4 установлена возможность замены по белку молока, мяса (говядины), рыбы, творога, яйца на СБКС.

Из пересчета по данным этой таблицы содержание белка, жиров и углеводов на 100 г СБКС должно составлять 40 г белка, 20 г жиров, 30 г углеводов.

По определению, данному в статье 39 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", лечебное питание - питание, обеспечивающее удовлетворение физиологических потребностей организма человека в пищевых веществах и энергии с учетом механизмов развития заболевания, особенностей течения основного и сопутствующего заболеваний и выполняющее профилактические и лечебные задачи.

Лечебное питание является неотъемлемым компонентом лечебного процесса и профилактических мероприятий, включает в себя пищевые рационы, которые имеют **установленный** химический состав, энергетическую ценность, состоят из определенных продуктов, в том числе специализированных продуктов лечебного питания, подвергаемых соответствующей технологической обработке.

[Нормы](#) лечебного питания утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Указанные нормы установлены приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 21.06.2013 № 395н «Об утверждении норм лечебного питания».

На основании части 1 статьи 3 Федерального [закона](#) от 19.07.2011 N 248-ФЗ "О качестве и безопасности пищевых продуктов" в обороте могут находиться пищевые продукты, материалы и изделия, соответствующие требованиям нормативных документов и прошедшие государственную регистрацию в порядке, установленном настоящим Федеральным [законом](#).

В Реестре свидетельств о государственной регистрации (единая форма Таможенного союза, российская часть), содержатся сведения о СБКС (далее – Реестр), в том числе:

- смесь белковая композитная сухая «Дисо» «Нутринор»:

номер свидетельства и дата – RU.77.99.19.004.E.002802.04.13 от 11.04.2013,

изготовитель – ООО «Невельконсервмолоко»,

изготовлена в соответствии с ГОСТ Р 53861-2010,

область применения – для реализации населению (ПРИЛОЖЕНИЕ) пищеблокам лечебно-профилактических учреждений и учреждений социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов, санаториев, другим предприятиям общественного питания в качестве компонента для приготовления блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания детей с 3-х лет и взрослых, и работников, занятых на работах с вредными и особо вредными условиями труда,

гигиеническая характеристика – Пищевая ценность: белок – 40,0 г, жиры – 20,0 г, углеводы – 30,0 г, энергетическая ценность – 444,0 ккал и пр.;

- специализированный продукт питания «Смесь белковая композитная сухая «НовоПротеин»:

номер свидетельства и дата – RU.77.99.004.E.003801.05.13 от 21.05.2013,

изготовитель – ЗАО «НПФ «НОВЬ»,

изготовлена в соответствии с ГОСТ Р 53861-2010,

область применения – для диетического (лечебного и профилактического) питания взрослых и детей старше трех лет в качестве компонента для приготовления готовых блюд,

гигиеническая характеристика – массовая доля белка не менее 40 %, массовая доля жира не менее 5%, перекисное число, не более 4,0 ммоль/кг, массовая доля жира, в т.ч. полинасыщенные жирные кислоты от 5 до 20% и пр.

При этом Комиссия отмечает, что в нарушение части 2 статьи 58 Федерального закона «О размещении заказов» заявитель не представил документы, подтверждающие характеристики СБКС «НовоПротеин», указанные в жалобе, о том, что энергетическая ценность смеси составляет 416 Ккал, содержание белка 54 г, жира растительного 11,1 г, углеводов 24,5 г, в то же время **свидетельство о государственной регистрации СБКС «НовоПротеин» не содержит сведений о наличии углеводов, а также не позволяет однозначно определить энергетическую ценность**, следовательно, данный продукт не может быть признан соответствующим требованиям Приказа от 05.08.2003 № 330 и документации об открытом аукционе.

ГОСТ Р 53861-2010, на который ссылается заявитель, содержит общие требования к СБКС, предназначенного для использования в качестве компонента приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания.

Комиссия отмечает, что общие требования ГОСТ Р 53861-2010 не исключают право заказчика приобретать СБКС в пределах установленных параметров и в указанных пределах, самостоятельно определять конкретные характеристики товара с учетом потребностей заказчика и требований нормативных актов Российской Федерации к поставляемому товару.

Комиссия отмечает, что конкретные характеристики СБКС «Дисо» «Нутринор» установлены в пределах параметров, содержащихся в ГОСТ Р 53861-2010 и определены в Приложении № 1 «Заказ на поставку товара» к документации об открытом аукционе на основании Приказа от 05.08.2003 № 330. В письме Министерства здравоохранения Российской Федерации № 24-4-2103820 от 17.12.2013 указано, что в соответствии с Приказом от 05.08.2003 № 330 СБКС, «используемые в качестве компонента приготовления готовых блюд диетического лечебного и диетического профилактического питания в

медицинских организациях, должны содержать 40% белка высокой биологической ценности, 20% жиров, состоящих в основном из полиненасыщенных жирных кислот и 30% углеводов, представленных в основном полисахаридами, и энергетическая ценность СБКС должна быть равна 444 ккал на 100 г».

Исходя из позиции ФАС России, изложенной в письме о государственных и муниципальных закупках СБКС № АЦ/10308 от 24.03.2011 взаимозаменяемость СБКС, предназначенных для использования в качестве компонента приготовления готовых блюд в ЛПУ и в учреждениях социального обслуживания в соответствии с Приказом от 05.08.2003 № 330, возможна лишь в случаях, если конкретная СБКС внесена в Реестр. В лечебном питании возможна взаимозаменяемость смесей, которые имеют Код ОКП 919760 «Лечебно-профилактическое питание».

При использовании с лечебной целью они назначаются врачом и включаются в состав блюд на пищеблоке ЛПУ только под контролем медицинских работников.

Комиссия отмечает, что СБКС «ДисоНутринор» и СБКС «НовоПротеин» относятся к коду ОКП 919760, однако нельзя однозначно сделать вывод о взаимозаменяемости указанных продуктов, поскольку в нарушение части 2 статьи 58 Федерального закона «О размещении заказов» заявитель не представил документы, подтверждающие соответствие СБКС «НовоПротеин» требованиям Приказа от 05.08.2003 № 330, возможности использования смеси при приготовлении готовых блюд в объемах, указанных в таблице 7 приложения № 4 «Инструкция по организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях» к Приказу от 05.08.2003 № 330.

Комиссия не согласилась с доводом заявителя о том, что установление в Приложении № 1 к документации об аукционе характеристик СБКС, позволяет заказчику «получить продукт от единственного поставщика, и заказ сформирован специально для данного поставщика».

Как следует из Приложения № 2 документации об открытом аукционе «Обоснование начальной (максимальной) цены договора» (далее – МНЦ), в качестве обоснования МНЦ заказчик, в соответствии со статьей 19 Федерального закона «О размещении заказов», использовал два коммерческие предложения, представленные ООО МЦКП» (исх. б/н от 30.12.20013) и ООО «Аргументы» (исх. № 613/12/13 от 30.12.2013).

Кроме того, согласно опубликованной на официальном сайте информации, в открытых аукционах и запросах котировок, кроме ООО «МЦКП» в поставке СБКС «Дисо Нутринор» принимали участие: ООО «Аргумент» (Извещения № 0711200008313000288 от 29.11.2013, №0373200060113000143 от 12.12.2013), ООО "Наш город" (Извещения № 0301200042313000271 от 27.12.2013, [№ 0301300124411000025 от 27.04.2011](#)).

На основании изложенного, руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, пунктом 3.35 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать **частично обоснованной** жалобу ООО «Сибирские продукты» на действия БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение №0352200029813000608) на поставку смесей белковых композитных сухих для диетического, лечебного и профилактического питания, в

части установления конкретных показателей смеси.

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