

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере контроля закупок в составе:

Председателя Комиссии:

К <...>

членов Комиссии:

К<...>;

Т<...>,

с участием представителей:

от заявителя – ООО «Сибирские продукты»: Р<...>;

от заказчиков – не явились, уведомлены, поступили ходатайства о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей, письменные объяснения;

от уполномоченного органа – КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края»: А<...>;

в присутствии представителя ООО «Международный центр клинического питания»: О<...> (по доверенности)

рассмотрев жалобу ООО «Сибирские продукты» на действия Заказчиков при проведении электронного аукциона № 0817200000314002586 «Поставка продуктов питания (смеси белковой композитной сухой) во 2 полугодии 2014 года для нужд учреждений здравоохранения», согласно Федеральному закону 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),

#### УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным учреждением КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края было объявлено о проведении электронного аукциона № 0817200000314002586 «Поставка продуктов питания (смеси белковой композитной сухой) во 2 полугодии 2014 года для нужд учреждений здравоохранения».

Представитель Заявителя указывает, что организатором размещена аукционная документация на поставку продуктов питания по нескольким лотам. Описание объектов закупки под лотами №№ 2,3,4,5,7,8 (смесь белковая композитная сухая) ограничивает конкуренцию, позволяя поставить только один конкретный продукт. ООО «Сибирские продукты» занимается реализацией смеси белковой композитной сухой «НовоПртеин», которая соответствует ГОСТ Р 53861-2010, однако Заказчиками в аукционной документации установлены требования к характеристикам товара, которые соответствуют одному товару - «ДИСО» «Нутринор», но которым не соответствует товар, реализуемый ООО «Сибирские

продукты», что, по мнению Представителя Общества, направлено на ограничение конкуренции на рынке поставщиков белковых смесей и нарушает ст.17 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и Закона о контрактной системе. На основании изложенного, Представитель общества просит: приостановить проведение аукциона, признать факт нарушения Заказчиками Закона о защите конкуренции, Закона о контрактной системе, выдать предписание об устранении нарушений.

Представитель Уполномоченного учреждения представил возражения, по доводам жалобы пояснил, что документация об аукционе не содержит требования к товару, ограничивающих количество участников размещения заказа. Указанные требования обусловлены объективными потребностями Заказчиков. На основании изложенного, представитель Уполномоченного органа считает жалобу ООО «Сибирский продукты не подлежащей удовлетворению.

От Заказчиков поступили письменные объяснения, согласно которым, при определении показателей смеси белковой композитной сухой, Заказчик руководствовался нормативным актом Минздрава РФ № 330 от 05.08.2003 г. «О мерах по совершенствованию лечебного питания в лечебно – профилактических учреждениях Российской Федерации» (далее- Приказ Минздрава России № 330), которым утверждена инструкция по организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях (далее- Инструкция по организации лечебного питания). На основании изложенного, Заказчики просят рассмотреть жалобу в отсутствие представителей, признать жалобу необоснованной.

Представитель ООО «Международный цент клинического питания» по доводам жалобы пояснил, что считает жалобу не подлежащий удовлетворению.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, а, также изучив представленные документы, Комиссия УФАС по Алтайскому краю в сфере контроля закупок провела внеплановую проверку и пришла к следующим выводам:

Представитель Заявителя указывает на несоответствие документации об аукционе требованиям статьи 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "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 закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Из смысла данной нормы Закона, в которой законодателем использован союз «или», следует, что Заказчик в соответствии со своими потребностями вправе самостоятельно определять и указывать в документации об аукционе как альтернативные значения показателей предлагаемого к поставке товара, так и максимальные или минимальные показатели, а также показатели, значения которых не могут изменяться, то есть безальтернативные показатели.

Закон о контрактной системе не содержит как норм, ограничивающих право Заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих Заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

Закон о контрактной системе не предусматривает определение поставщика (подрядчика, исполнителя) только при условии наличия более чем одного производителя (подрядчика, исполнителя) товара, работы, услуги, необходимых заказчику, и не допускает определение, как участниками рынка, так и контрольными органами в сфере закупок потребности заказчика в товаре, работе, услуге и их характеристик (потребительских свойств).

Из смысла приведенных норм Закона о контрактной системе также следует, что они направлены на обеспечение конкуренции не между товарами, работами, услугами и не между производителями товаров, а между участниками определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при этом основной задачей этих норм является не столько обеспечение максимально широкого круга участников определения поставщика (подрядчика, исполнителя), сколько выявление в результате этого определения лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени удовлетворит потребности заказчиков в необходимом им товаре, работе, услуге.

Получение Заказчиком товара, результатов выполненных работ, услуг, не отвечающих его потребностям, приведет не к повышению эффективности и результативности осуществления закупки, а к прямо противоположному результату.

Поскольку указание в документации об определении поставщика (подрядчика, исполнителя) технических и функциональных характеристик (в том числе безальтернативных) объекта закупки в соответствии с потребностями Заказчиков предусмотрено законодательством, оно не влечет нарушение антимонопольного

законодательства.

Право заказчиков на самостоятельное определение объекта закупки и его характеристик подтверждено Федеральной антимонопольной службой России в письме от 28.09.2010 г. №А28/32508 и в письме от 24.03.2011 г. №АЦ-10308.

При этом в письме ФАС России от 24.03.2011 г. №АЦ-10308 указано, что применение смесей белковых композитных сухих регламентировано рядом правовых актов, в том числе приказом Минздрава России №330, которым утверждена Инструкция по организации лечебного питания, и постановлением Министерства труда и социального развития Российской Федерации №12 от 15.02.2002 г., которым утверждены «Методические рекомендации по организации питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов». Расчет количества СБКС приведен на примере смеси, где в 100 г. продукта содержится 40 г. полноценного легкоусвояемого белка.

Статьей 39 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон №323-ФЗ) установлено, что лечебное питание является неотъемлемой частью 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. Специализированными продуктами лечебного питания являются пищевые продукты с установленным химическим составом, энергетической ценностью и физическими свойствами, доказанным лечебным эффектом, которые оказывают специфическое влияние на восстановление нарушенных или утраченных в результате заболевания функций организма, профилактику этих нарушений, а также на повышение адаптивных возможностей организма. Нормы лечебного питания утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Организация питания лиц, находящихся на стационарном лечении в медицинских учреждениях, регламентирована приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 05.08.2003 г. №330.

Этим приказом Минздрава России утверждена Инструкция по организации лечебного питания, таблицами №1а, 7 которой 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 смеси белковые композитные сухие.

При этом из смысла указанной Инструкции следует, что в отношении смесей белковых композитных сухих установлен только один способ их применения - в качестве компонента для приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания.

В таблице 7 Инструкции по организации лечебного питания, озаглавленной как «Замена продуктов по белкам и углеводам», установлена возможность замены по белку молока, мяса (говядины), рыбы, творога, яйца на смесь белковую

композиционную сухую.

Расчет, произведенный на основании этой таблицы по содержанию белка, жиров и углеводов в 100 г сухой смеси позволяет установить, что согласно данной Инструкции медицинские учреждения должны использовать при организации питания находящихся у них на стационарном лечении пациентов смесь белковую композиционную сухую с содержанием в 100 г сухой смеси: белка – 40 г., жиров – 20 г., углеводов – 30 г.

Обоснованность этого расчета подтверждается письмом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 17.12.2013 г. №24-4-2103820, согласно которому в соответствии с Приказом Минздрава России №330 и Приказом №395н смеси белковые композиционные сухие, используемые медицинскими организациями в качестве компонента приготовления готовых блюд диетического лечебного и диетического профилактического питания, должны содержать 40% белка, 20% жиров и 30% углеводов, их энергетическая ценность должна составлять 444 ккал на 100 г.

Приказ Минздрава России №330 со всеми его приложениями зарегистрирован Министерством юстиции Российской Федерации 12 сентября 2003 года и опубликован в официальном печатном средстве массовой информации («Российская газета» № 192, 26.09.2003, Приложение к Российской газете № 40, 2003).

В связи с этим и в соответствии с пунктами 10, 12 Указа Президента Российской Федерации «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» от 23 мая 1996 года № 763 приказ Минздрава России №330 со всеми его приложениями, в том числе Инструкцией по организации лечебного питания является нормативным правовым актом, обязательным для применения.

Обязательность приказа Минздрава России №330 и утвержденной им Инструкции по организации лечебного питания вытекает также из приведенных выше норм статьи 39 Закона № 323-ФЗ, а также нормы пункта 3 статьи 15 Федерального закона 02.01.2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», согласно которой продукты диетического питания должны иметь свойства, позволяющие использовать их для лечебного и профилактического питания человека в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области здравоохранения требованиями к организации диетического питания.

Такие же показатели по количественному содержанию в смесях белковых композиционных сухих белков, жиров и углеводов, которые определены на основании таблицы 7 «Инструкции по организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях», указаны и в Методических рекомендациях «Организация питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов», разработанных Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, научно-исследовательским институтом питания Российской академии медицинских наук, Санкт-Петербургским институтом биорегуляции и геронтологии (Москва 2009).

В таблице 10 (страница 50) этих Методических рекомендаций установлены следующие научно-обоснованные показатели для смесей белковых композитных сухих, используемых в организации питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан: в 100 г. сухой смеси: белок – 40 г, жиры – 20 г, углеводы – 30 г.

Из указанных Методических рекомендаций видно, что они разработаны на основании научных данных, полученных при исследовании практического применения в лечении больных смесей белковых композитных сухих, и выводы об эффективности того количественного состава по белкам, жирам и углеводам, сведения о которых содержатся в таблице 10 данных Методических рекомендаций, основаны на этих данных.

Поскольку смеси белковые композитные сухие как специализированные продукты диетического питания предназначены для лечебного и профилактического питания, результаты указанных исследований и полученные на их основе данные актуальны как для учреждений социального обслуживания граждан, так и для медицинских учреждений, поэтому Заказчики при определении показателей пищевой и энергетической ценностей закупаемой ими смеси белковой композитной сухой вправе были воспользоваться и таким источником, как эти Методические рекомендации, и установить показатели в соответствии с теми данными, которые содержатся в таблице 10 указанных рекомендаций.

Из Технического задания аукционной документации видно, что определенные в нем характеристики закупаемой смеси белковой композитной сухой, касающиеся ее пищевой и энергетической ценностей, соответствуют требованиям ГОСТ Р 53861-2010, так как они определены в пределах установленных в нем показателей и с учетом потребностей в таком продукте самих Заказчиков как медицинских учреждений.

Соответствует ГОСТ Р 53861-2010 и область применения закупаемой смеси белковой композитной сухой, установленная в Техническом задании документации об аукционе.

Кроме того, в соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса по договору поставки поставщик- продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары для использования в предпринимательской деятельности или иных, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, поскольку поставку товара, являющегося предметом контракта, может осуществить любое лицо, документация об аукционе не противоречит действующему законодательству.

При таких обстоятельствах, жалоба ООО «Сибирские продукты не подлежит удовлетворению.

По доводу жалобы о нарушении Заказчиками положений статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок приняла решение о передаче материалов дела в отдел

контроля органов власти управления ФАС по Алтайскому краю.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 105, 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибирские продукты» необоснованной.
2. Передать материалы дела в отдел контроля органов власти управления ФАС по Алтайскому краю для рассмотрения на предмет нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

<...>