

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

№ 014/07/3-319/2022

г. Якутск 23 марта 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее также - Комиссия), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

... – заместителя начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

...– главного государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

... – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии,

при участии:

заявителя общества с ограниченной ответственностью «ИНФАПРИМ» (далее также – ООО «ИНФАПРИМ», заявитель): ..., ... (представители по доверенностям),

при отсутствии:

от заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Республиканская больница № 1 – Национальный центр медицины» (далее также – ГАУ РС(Я) «РБ № 1- НЦМ», заказчик): ..., ... (представители по доверенностям),

слушатель: ...,

рассмотрев жалобу ООО «ИНФАПРИМ» на действия заказчика ГАУ РС(Я) «РБ № 1- НЦМ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку детских молочных смесей (извещение № 32211203500), в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также - Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «ИНФАПРИМ» на действия (бездействие) заказчика.

В ходе рассмотрения дела представители ООО «ИНФАПРИМ» пояснили, что:

1) В техническом задании заказчика указаны конкретные характеристики, между тем заказчиком размещено ненадлежащее обоснование использования заявленных требований.

2) Техническое задание заказчика составлено под товар единственного производителя, что является ограничением конкуренции.

Просят признать жалобу обоснованной.

В ходе рассмотрения дела представители заказчика следует, что с жалобой не согласны.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия антимонопольного органа, заслушав участвующих лиц, изучив имеющиеся в деле документы, считает жалобу заявителя частично обоснованной на основании следующего.

1. Довод жалобы в части того, что в техническом задании заказчика указаны конкретные характеристики, между тем заказчиком размещено ненадлежащее обоснование использования заявленных требований, признан обоснованным на основании следующего.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в настоящей статье (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

В силу пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Из содержания части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ следует, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться тем, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки. В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 № 223-ФЗ документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке **не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании**, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским

свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, **в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований**, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Статьей 17.2.3. «Аукционная документация. Порядок разъяснения и предоставления аукционной документации. Внесение изменений в аукционную документацию.» Положения о закупке ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ», утвержденного Наблюдательным Советом ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» (Протокол от «30» сентября 2021 г. № 3 (2021)) установлено, в том числе, следующее:

«<...> В аукционной документации должны быть указаны следующие сведения:

1) предмет закупки:

Установленные Заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к эксплуатационным характеристикам предмета закупки (при необходимости), к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика. Описание предмета закупки должно носить объективный характер. В описании предмета закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики предмета закупки (при необходимости).

В описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки; <...>

<...> Использование, если это возможно, при составлении описания предмета закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик предмета закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если Заказчиком при описании предмета закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Описание предмета закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с

требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, стандартов, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии. <...>»

Описанием объекта закупки предусмотрено, что товар должен соответствовать (ТР ТС) 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» и (ТР ТС) 027/2012 «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания».

ТР ТС 033/2013, Технический регламент Таможенного союза о безопасности молока и молочной продукции") "О техническом регламенте Таможенного союза "О безопасности молока и молочной продукции", а именно приложением №12 установлены показатели, позволяющие определить допустимый уровень тех или иных компонентов согласно требованиям ТР ТС 033/2013, данные показатели варьируются от минимального до максимального значения, либо установлены нижние или верхние границы показателя, между тем, заказчиком в описании объекта закупки установлены конкретные показатели, что существенно сужает круг товара, подходящих к данному описанию, поскольку участники закупки могли выбрать значения соответствующие техническому регламенту Таможенного союза.

При этом, поскольку заказчиком установлены показатели товара отличные от ТР ТС 033/2021, в документации о закупке содержится обоснование необходимости данных показателей.

Между тем, Комиссия Якутского УФАС России, ознакомившись с размещенным в составе аукционной документации медицинским обоснованием объекта закупки, приходит к выводу, что предусмотренное Законом № 223-ФЗ требование о наличии в документации о закупке обоснования использования нестандартных показателей товара Заказчиком исполнено ненадлежащим образом.

Указанное обоснование не является предметным, в достаточной степени детализированным, не раскрывает действительные потребности заказчика.

Ввиду этого Комиссия Якутского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 10 части 1 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, в связи с чем, **ДОВОД жалобы признан обоснованным.**

2. Довод жалобы в части того, что Техническое задание заказчика составлено под товар единственного производителя, что является ограничением конкуренции, признан необоснованным на основании следующего.

Из содержания части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ следует, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться тем, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки. В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны

происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 № 223-ФЗ документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке **не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании**, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, **в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований**, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Статьей 17.2.3. «Аукционная документация. Порядок разъяснения и предоставления аукционной документации. Внесение изменений в аукционную документацию.» Положения о закупке ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ», утвержденного Наблюдательным Советом ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» (Протокол от «30» сентября 2021 г. № 3 (2021)) установлено, в том числе, следующее:

«<...> В аукционной документации должны быть указаны следующие сведения:

1) предмет закупки:

Установленные Заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к эксплуатационным характеристикам предмета закупки (при необходимости), к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика. Описание предмета закупки должно носить объективный характер. В описании предмета закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики предмета закупки (при необходимости).

В описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований,

патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.»

<...> Использование, если это возможно, при составлении описания предмета закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик предмета закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если Заказчиком при описании предмета закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Описание предмета закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, стандартов, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии. <...>»

Из сути довода жалобы заявителя следует, что установленные требования к характеристикам поставляемого товара Описания объекта закупки соответствуют товару единственного производителя «Nestle».

В Описании объекта закупки заказчиком установлено следующее:

№ п/п	Наименование товара, его показатели	Требуемое значение показателей
1	НАН 1 или эквивалент, 240 шт. Энергетическая ценность в 100 мл готового продукта, ккал Состав (на 100 мл готовой смеси) при стандартном разведении: Белок, г Белок молочной сыворотки 70% Жиры, г Линолевая кислота, г Углеводы, г Функциональный компонент: бифидобактерии B. Lactis не менее $1,0 \times 10^6$ КОЕ/г Фолиевая кислота, мкг	67,00 1,24 Наличие 3,58 0,58 7,45 Наличие 9,68

	Пантотеновая кислота, мг	0,65
	Биотин, мкг	1,68
	Холин, мг	12,26
	Осмоляльность, мОсм/кг	320,00
	Вес в упаковке, г	400,00
2	НАН Гипоаллергенный 1 или эквивалент, 120 шт.	
	Энергетическая ценность в 100 мл готового продукта, ккал	67,00
	Состав (на 100 мл готовой смеси) при стандартном разведении:	
	Белок, г	1,27
	Жиры, г	3,40
	Линолевая кислота, г	0,54
	Углеводы, г	7,78
	Лактоза, г	7,78
	Функциональный компонент: бифидобактерии <i>B. Lactis</i> не менее $1,0 \times 10^6$ КОЕ/г	Наличие
	Фолиевая кислота, мкг	10,60
	Пантотеновая кислота, мг	0,72
	Биотин, мкг	1,51
	Холин, мг	7,30
	Осмоляльность, мОсм/кг	320,00
	Вес в упаковке, г	400,00
3	НАН Безлактозный или эквивалент, 60 шт.	
	Энергетическая ценность в 100 мл готового продукта, ккал	67,00
	Состав (на 100 мл готовой смеси) при стандартном разведении:	
	Белок, г	1,40
	Жиры, г	3,40
	Линолевая кислота, г	0,55
	Углеводы, г	7,80
	Функциональный компонент: лактобактерии <i>L. Reuteri</i> не менее $1,0 \times 10^6$ КОЕ/г	Наличие
	Таурин, мг	4,30
	Нуклеотиды, мг	1,98
	Фолиевая кислота, мкг	10,50
	Пантотеновая кислота, мг	0,50
	Биотин, мкг	1,50
	Холин, мг	6,60
	Осмоляльность, мОсм/кг	183,00
	Вес в упаковке, г	400,00
4	Наскейт ICP или эквивалент 60 шт	

4 ПЕКОКЕНТ ЕСН или эквивалент, 50 шт.

Пищевая ценность на 100 мл при рекомендованной концентрации 13,5%

Энергетическая ценность на 100 мл при рекомендованной концентрации 13,5%, ккал	не менее 66,00
Жиры, г	не менее 3,30
Линолевая кислота, мг	не менее 453,00
Углеводы, г	не менее 7,10
Белковый эквивалент, г	не менее 1,80
Тиамин (B1), мг	не менее 0,06
Рибофлавин (B2), мг	не менее 0,08
Ниацин (B3), мг	не менее 0,55
Пантотеновая кислота (B5), мг	не менее 0,41
Биотин, мкг	не менее 1,90
Холин, мг	не менее 6,90
Инозитол, мг	не менее 7,30
L-карнитин, мг	не менее 1,10
Таурин, мг	не менее 4,32
Осмоляльность, мОсм/кг	не менее 300,00
Вес в упаковке, г	400,00

5 ПреНАН ХМФ, 1 гр. №72 или эквивалент, 12 шт.

Пищевая ценность на 100 г **сухого** продукта:

Энергетическая ценность, ккал	434,50
Белки, г	35,50
Жиры, г	18,10
Линолевая кислота, мг	958,00
α -Линоленовая кислота, мг	417,00
Докозагексаеновая кислота (DHA), мг	157,00
Углеводы, г	32,40
Ниацин, мг	37,50
Витамин B6, мг	3,25
Фолиевая кислота, мкг	1000,00
Пантотеновая кислота, мг	16,41
Витамин B12, мкг	5,00
Биотин, мкг	87,50
Холин, мг	215,00
Инозит, мг	111,00
Таурин, мг	50,00
L-карнитин, мг	66,00
Осмоляльность, мОсм/кг	270,00
Вес в упаковке, г	72,00

Комиссия Якутского УФАС отмечает, что при наличии у Заказчика обоснованной потребности в поставке именно таких товаров, характеристики которых указаны в документации, Заказчику необходимо определить каким образом требуемый товар наилучшим образом удовлетворяет потребность Заказчика, а также в чем такой товар превосходит по характеристикам аналогичные товары, представленные на рынке и в связи с чем в работе учреждения не могут быть использованы эквивалентные товары.

Проанализировав документацию об электронном аукционе, комиссия Якутского УФАС установила, что Описание объекта закупки содержит обоснование включения указанных характеристик, при этом, как было указано выше обоснование заказчика не является предметным, в достаточной степени детализированным, не раскрывает действительные потребности заказчика.

Между тем, жалоба ООО «ИНФАПРИМ» не содержит документов и сведений, подтверждающих обоснованность данного довода, заявителем не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о том, что указанные заказчиком показатели в совокупности соответствуют единственному производителю.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что в рассматриваемом случае предметом закупки является право на заключение договора на поставку товара, а не на изготовление предмета закупки, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Следовательно, любой участник электронных аукционов имеет возможность приобрести товар по указанным позициям с необходимыми заказчику свойствами у производителя и предложить его к поставке в рамках данных электронных аукционов (поставщик, посредник, дистрибьютор, производитель). Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении государственного контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничении числа участников закупки.

Довод жалобы признан необоснованным.

Жалоба ООО «ИНФАПРИМ» признана частично обоснованной.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 1, 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «ИНФАПРИМ» на действия заказчика ГАУ РС(Я) «РБ № 1-НЦМ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку

детских молочных смесей (извещение № 32211203500) **частично обоснованной**.

2. Признать заказчика ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку детских молочных смесей (извещение № 32211203500) нарушившим пункт 10 части 1 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание для устранения выявленных нарушений.

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

Заместитель председателя комиссии ...

Члены комиссии: ...

...