

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/105-223/2021

31.03.2021

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя
Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Медсервис» (далее – Заявитель, Общество, ООО «Социнвест») (вх. № 1497 от 24.03.2021) на действия государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №1» (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лечебного питания (закупка № 0366200035621001010) (далее – Электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 106 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), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии:

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Общества на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона.

В своей жалобе Заявитель указывает, что предметом закупки является в том числе поставка жидкой смеси лечебного питания «Нутрини» ("Nutrini") с пищевыми волокнами или эквивалент, смеси энтеральные, со следующими характеристиками:

№	Наименование	Требуемое значение показателя	Соответствует КТРУ
1	Жидкая смесь лечебного питания «Нутрини» ("Nutrini") с пищевыми волокнами или эквивалент		
1.1	Назначение	Специализированный продукт для лечебного питания детей от 1 года до 10 лет (или с массой тела от 8 до 20 кг) для компенсации дефицита роста и веса.	
1.2	Пищевая ценность		Включение дополнительных характеристик, указанных в техническом задании на закупку лечебного питания, обусловлены медицинскими показаниями воспитанников учреждения и дополняют характеристики закупаемого товара
1.2.1	Энергетическая ценность, ккал/100 мл	Не менее 100	
1.2.2	Белок, г/100 мл	Не менее 2,5	
1.2.3	Жиры, г/100 мл	Не менее 4,4	
1.2.4	Углеводы, г/100 мл	Не менее 11,5	
1.3	Форма выпуска	Жидкая	
1.4	Возможность прямого присоединения к системе введения питания	Наличие	
1.5	Объем упаковки, мл	Не более 200	
2.	Смесь энтеральная	Продукция молочная для детского питания профилактического и лечебного назначения	Соответствует КТРУ
2.1	Назначение	Полноценное специализированное питание для диетического лечебного и профилактического	

		питания детей от 1 года до 10 лет перорального и зондового применения ,с возможностью гипо-, гипер- и изокалорического разведения	
2.2	Основные характеристики, на 100 г. сухой смеси		Включение дополнительных характеристик, указанные в техническом задании на закупку лечебного питания, обусловлены медицинскими показаниями воспитанников учреждения и дополняют характеристики закупаемого товара не изменяя и не противореча характеристикам, указанным в КТРУ
2.3	Энергетическая ценность, ккал /100 г. сухой смеси	Не менее 450	
2.4	Белок, г //100 г. сухой смеси	Не более 18,2	
2.5	Жиры, г/100 г. сухой смеси	Не более 18,2	
2.6	Углеводы, г /100 г. сухой смеси	Не менее 56,4	
2.7	Пищевые волокна, г/100 г. сухой смеси	0	
2.8	Фасовка, г	Не более 330	
2.9	Форма выпуска	сухая	
2.9	Форма выпуска	сухая	
3.	Смесь энтеральная	Продукция молочная для детского питания профилактического и лечебного назначения	Соответствует КТРУ
3.1	Назначение	продукт для специализированного детского питания, готовая к употреблению высокобелковая, высококалорийная смесь для детей с рождения	
3.2	Пищевая ценность		Включение дополнительных характеристик, указанные в техническом задании на закупку лечебного питания, обусловлены медицинскими
3.2.1	Энергетическая ценность, ккал/100 мл	Не менее 80	
3.2.2	Белок, г/100 мл	Не менее 2,5	
3.2.3	Жиры, г/100 мл	Не менее 4,3	
3.2.4	Углеводы, г/100 мл	Не менее 8,0	
3.3	Возможность прямого присоединения к системе введения питания	Наличие	обусловлены медицинскими

3.4	Объем упаковки, мл	Не менее 120	показаниями воспитанников учреждения и дополняют характеристики закупаемого товара не изменяя и не противореча характеристикам, указанным в КТРУ
3.5	Форма выпуска	Жидкая	Соответствует КТРУ

По мнению Заявителя, Заказчик указал в подпункте 1 пункта 6 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе для жидкой смеси лечебного питания «Нутрини» ("Nutrini") с пищевыми волокнами или эквивалент характеристики, которые соответствуют только продукту энтерального питания НУТРИНИДринк с пищевыми волокнами производства компании Nutricia, то есть к закупке заявлена смесь единственного производителя - Специализированный продукт для диетического лечебного питания «НУТРИНИДринк с пищевыми волокнами» смесь, Нутриция (Нидерланды, N.V. Nutricia. Zoetermeer), которая по составу является жидкой стандартной гиперкалорической смесью для энтерального питания и может быть взаимозаменяемой.

Заявитель также считает, что Заказчиком были сужены параметры смесей для энтерального питания в части содержания жиров (подпункты 1.2.3, 3.2.3), энергетической ценности (подпункт 2.3), а также в части фасовки (подпункт 2.8). Указывает на то, что смеси, требуемые Заказчиком в подпунктах 1 и 3, являются жидкими стандартными гиперкалорическими смесями для энтерального питания; смесь, требуемая в подпункте 2, относится к сухим смесям типа «Стандарт». Смеси указанных типов являются взаимозаменяемыми, так как их состав стандартизирован и сбалансирован, содержание всех основных компонентов — белков, жиров, углеводов, витаминов, микроэлементов соответствуют установленным требованиям Технических регламентов Таможенного союза и находится в пределах единых рекомендованных диапазонов.

По мнению Заявителя, составленная в таком виде документация об электронном аукционе ограничивает количество участников данной закупки и влечет нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в частности статей 8, 33 Закона, а также является нарушением статей 10, 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения, Аукционной комиссии не согласились с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правилами внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на поставку лечебного питания (закупка № 0366200035621001010) (далее - документация об электронном аукционе) 15.03.2021 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее - единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 499 889,77 рублей.

Контракт по итогам Электронного аукциона не заключен.

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции), вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом порядке. В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции заявитель имеет право обратиться в Тульское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом такое заявление должно содержать сведения, предусмотренные Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 N 339, также к заявлению должны быть приложены документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства.

Относительно иных доводов, изложенных в жалобе Заявителя, Комиссией установлено следующее.

Согласно извещению и документации об электронном аукционе предметом закупки является поставка лечебного питания.

В соответствии с пунктом 1 «Наименование и количество поставляемых товаров» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе предметом закупки является, в том числе следующий товар:

№ п/п	Наименование поставляемых товаров	Ед. изм.	Кол- во
1.	Жидкая смесь лечебного питания «Нутрини» ("Nutrini") с пищевыми волокнами или эквивалент	штука	6000
2.	Смесь энтеральная	килограмм	93,38
3.	Смесь энтеральная	литр	250

Для указанных товаров в подпунктах 1-3 пункта 6 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе установлены требуемые значения показателей.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 указанной статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работ, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Таким образом, из положений частей 1, 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы с одной стороны, повысить шансы на приобретение соответствующих товаров, работ, услуги с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны не ограничить количество участников закупки.

Включение в характеристики закупаемого товара - лечебного питания, спорных требований Заказчик обосновал в своих возражениях,

представленных в материалы дела, в которых указал на следующее:

Согласно отчету по определению и обоснованию начальной (максимальной) цены контракта на поставку лечебного питания на рынке имеется 2 производителя данного товара.

Специализированное питание приобретается для детей паллиативного отделения, которое может являться единственным источником питания либо дополнительным к основному.

Дети паллиативного отделения, получающие питание через гастростому и назогастральный зонд, нуждаются в получении энтерального питания для коррекции белково-энергетической недостаточности.

Специализированные жидкие смеси для лечебного энтерального питания, являющиеся объектом закупки, не являются лекарственным средством и не имеют МНН, что подтверждается Свидетельствами о Государственной Регистрации, которые выдаются в установленном Законодательством Российской Федерации порядке Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека и действуют на территории Евразийского экономического союза, а также не являются медицинским изделием и не относятся к медицинской технике, на описание которых при закупке распространяется действие ГОСТов и технических регламентов, критериев взаимозаменяемости для данной продукции также не существует.

Компонентный состав смесей для лечебного энтерального питания, а также содержание витаминов и микроэлементов в установленном действующим законодательством порядке должны соответствовать техническому регламенту Таможенного союза "О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания".

Кроме этого, в соответствии с п. 2 нового Порядка обеспечения пациентов лечебным питанием, утв. Приказом Минздрава России от 23.09.2020 № 1008н, лечебное питание организуется и оказывается в соответствии с настоящим порядком, на основе клинических рекомендаций и с учетом стандартов медицинской помощи, включающих в себя виды лечебного питания, в том числе специализированные продукты лечебного питания.

Выбор смесей для специализированного питания (в том числе: состав и конкретные числовые показатели питания) производится лечащим врачом и основывается на данных клинического, инструментального и лабораторного обследования больных с учетом необходимого для них количества белков, жиров, углеводов и пищевых волокон в необходимой для конкретного пациента пропорции, а также с учетом усвояемости организмов пациентов.

При назначении лечебного питания также учитывается получаемое

пациентом питание в настоящий момент времени, поскольку смена питания может привести к дисфункциям желудочно-кишечного тракта с учетом состояния пациентов.

Дополнительная характеристика, такая как указание объема единицы товара до 200 мл обусловлена различным временным интервалом питания детей паллиативного отделения, а также возрастного периода до 4 лет.

Установленные требования к характеристикам товара связаны с требованиями безопасности, клинической эффективностью продукции, а также зарегистрированными показаниями к применению, все установленные требования к свойствам товара содержат обоснования того, для каких категорий пациентов он предназначен.

Проанализировав представленные в материалы дела документы и сведения, исходя из пояснений Заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

Требования к функциональным и техническим характеристикам закупаемого оборудования содержатся в Техническом задании документации об электронном аукционе.

По общему правилу указание заказчиком в документации об электронном аукционе особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Заказчик при описании объекта закупки в документации о закупке должен использовать, если это возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта 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 (пункт 2 части 1 статьи 33 Закона).

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

В соответствии со статьей 8 Закона контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу о том, что содержащиеся в техническом задании документации об электронном аукционе характеристики не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона.

Кроме того, объектом данного электронного аукциона является поставка товара, а не его изготовление. Товар может быть предложен заказчику различными поставщиками товара, круг которых неограничен, о чем свидетельствуют представленные в материалы дела коммерческие предложения потенциальных участников закупки.

Комиссия при рассмотрении дела приходит к выводу о том, что объект закупки описан Заказчиком исходя из имеющихся потребностей, с учетом положений Закона; доказательств того, что указанное описание объекта закупки привело или могло привести к ограничению конкуренции или уменьшению количества потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Закон не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует об ограничении числа участников торгов.

Также следует отметить, что участником закупки может выступать любое

лицо, в том числе, не являющееся производителем лечебного энтерального питания, в связи с чем, закупаемый товар мог быть поставлен неограниченным кругом хозяйствующих субъектов – потенциальных участников закупки.

Комиссией не выявлено, а Заявителем не представлено объективных доказательств того, что обращение спорного товара на соответствующем рынке невозможно или затруднено, а формирование объекта данной закупки подобным образом фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Доказательств того, что Заявитель не может приобрести и поставить спорный товар, Комиссии не представлено.

Необходимо отметить, что Заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

Довод Заявителя о том, что совокупность технических характеристик, указанных в Техническом задании документации об электронном аукционе, соответствуют только смеси единственного производителя - Специализированный продукт для диетического лечебного питания «НУТРИНИДринк с пищевыми волокнами» смесь, Нутриция (Нидерланды, N.V. Nutricia. Zoetermeer), что ограничивает количество участников данной закупки, опровергается документами и сведениями, представленными Заказчиком в материалы дела.

Исходя из анализа представленных документов, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения документации об электронном аукционе при конкретных обстоятельствах, изложенных выше, не противоречат Закону и не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки.

Следовательно, довод о том, что Заказчик установил такие характеристики, которые ограничивают права потенциальных участников закупки, не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статей 99, 106 Закона, Административным регламентом, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод

общества с ограниченной ответственностью «Медсервис» о нарушении Заказчиком положений Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

2. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Медсервис» (вх. № 1497 от 24.03.2021) на действия государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №1» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лечебного питания (закупка № 0366200035621001010) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

Заместитель председателя
Комиссии

Члены Комиссии: