

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а
55

тел. 50-31-

РЕШЕНИЕ

по делу: № 072/07/18.1–90/2023

28.07.2023

Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии: "..." – Заместитель руководителя
– начальник отдела
контроля закупок;

Члены комиссии: "..." – Ведущий специалист-
эксперт отдела контроля
закупок;

"..." – Специалист-эксперт
отдела контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина

«TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1–90/2023 по жалобе "...-..." (далее – Заявитель) на действия "...-..." (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку смеси для энтерального питания (реестровый номер закупки: 32312559403), далее также – Закупка,

с участием представителей:

от Заявителя: "...-...";

от Заказчика: "...-..." по доверенности от 27.12.2022 № 42-22;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку смеси для энтерального питания (реестровый номер закупки: 32312559403).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании,

месте и времени её рассмотрения.

Заявитель выражает несогласие с Описанием объекта закупки Заказчика (Приложение № 1 к Извещению) Заказчика, ограничивающим круг возможных участников Закупки, в части следующих спорных требований Заказчика:

1. Заказчиком установлены требования к характеристикам закупаемых товаров, соответствующих характеристикам единственного производителя;
2. Заказчиком не осуществлено округление значений характеристик товаров, что по мнению Заявителя нарушает п. 13 ст. 4.9 Решения Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 N 881 "О принятии технического регламента Таможенного союза "Пищевая продукция в части ее маркировки".

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная документация составлена в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом наблюдательного совета "...-..." от 14.03.2023 № 4 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для государственных нужд "...-..." ("...-...") (далее – Положение, Положение о закупке), которое 16.03.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной

форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 20 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ, под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Федерального закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик

Согласно п. 1,3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать

слова "(или эквивалент)".

Как установлено материалами дела, 06.07.2023 в единой информационной системе (реестровый номер извещения: 32312559403) заказчиком была размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № ЗК-020/23 участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку смеси для энтерального питания (далее – Извещение).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 14.07.2023 11:00.

Начальная (Максимальная) цена договора: 2 419 000,00 руб.

Согласно Протоколу подведения итогов Закупки № 32312559403 от 17.07.2023, на участие в данной Закупке была подана 1 заявка.

Так, п. 4.1 Извещения установлено, что 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 определены в Приложении № 1 к Извещению (Описание объекта закупки при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку смеси для энтерального питания).

Приложением № 1 к Извещению установлены следующие требования к характеристикам закупаемого товара:

Наименование объекта закупки (товара)	Товарный знак	Функциональные, технические, качественные характеристики (эксплуатационные) объекта закупки(товара).	Показатели товара (значения показателей)
			Минимальные и (или) максимальные показатели:
		Специализированная готовая к применению стерильная смесь для	

Смесь для энтерального питания	Дибен или эквивалент	пациентов с сахарным диабетом, сниженной толерантностью к глюкозе. Обогащенное пищевыми волокнами, предназначенное для перорального и зондового введения в качестве основного, дополнительного питания. Можно применять детям старше 1 года.	
		Количество в упаковке-1 шт	
		Основные характеристики продукта в 100 мл:	
		Энергетическая ценность, ккал	не более 105
		Белок, г	не менее 4,5
		Жиры, г	не менее 5,0
		Углеводы, г	не более 9,25
		Пищевые волокна, г	не менее 2,4
		Осмолярность, мОсм/л	не более 270
		Объем пакета, мл	не менее 500 и не более 600
Смесь для энтерального питания	Фрезибун Оригинал или эквивалент	Готовая жидкая стерильная нормокалорическая нормонитрогенная смесь для энтерального питания. Применяется для зондового и перорального питания у взрослых и детей старше 1 года при различных заболеваниях, в качестве основного или дополнительного питания, когда обычный прием пищи невозможен, ограничен или недостаточен. Без пищевых волокон. Количество в упаковке-1 шт.	
		Основные характеристики продукта в 100 мл:	
		Содержание в 100мл:	
		Энергетическая ценность, ккал	не менее 100

	Белок, г	не более 3,8
	Углеводы, г	не более 13,8
	Жиры, г	не более 3,4
	Осмолярность, мОсм/л	не более 220
	Объём, мл	не менее 1000

Согласно доводу жалобы Заявителя № 1, Заказчиком установлены требования к характеристикам закупаемых товаров, соответствующих характеристикам единственного производителя.

Согласно требованиям ч. 4 ст. 39 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" нормы лечебного питания утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Основным регламентирующим документом, утверждающим нормы лечебного питания является Приказ Минздрава России от 05.08.2003 N 330 "О мерах по совершенствованию лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях Российской Федерации", где в приложении № 5 «Инструкция по организации энтерального питания в лечебно-профилактических учреждениях» утверждены нормы питания.

В ходе заседания Комиссии представитель заказчика пояснил, что в рамках проводимой закупки планировалось приобретение смесей для пациентов с сахарным диабетом, сниженной толерантностью к глюкозе, которые относятся к категории пациентов с умеренно повышенной потребностью в белке и ограничении потребления углеводов. Соответственно, указанная категория пациентов должна получать питание, обеспечивающие пониженное потребление углеводов в соответствии с требованиями Приказа МЗ РФ от 05.08.2003 года № 330, ТР ТС 022/2011. При этом, представитель Заказчика указал на невозможность исполнения требований нормативных приказов и клинических рекомендаций Минздрава России, в случае указания расширенных характеристик закупаемых товаров.

Также, представитель Заказчика пояснил, что описанию объекта закупки установленному в извещение об осуществлении закупки соответствует продукция как минимум двум производителям: «Фрезибун Оригинал» и «Нутрикомп Стандарт Ликвид».

В свою очередь заявитель не представил доказательств, указывающих на нарушение заказчиком законодательства о закупках установленными характеристиками закупаемых товаров, а также опровергающих соответствие характеристик товара «Нутрикомп Стандарт Ликвид» характеристикам, указанным в Приложении № 1 к Извещению.

С учетом изложенных обстоятельств Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать довод жалобы Заявителя № 1 необоснованным.

Кроме того, Комиссия отмечает, что само по себе несогласие Заявителя с установленными Заказчиком требованиями к Товару, ещё не свидетельствует о нарушении последним условий и положений, зафиксированных в Законе о закупках и Положении о закупках Заказчика, а лишь отражает субъективную позицию Общества по отношению к обжалуемым требованиям.

В части довода заявителя о том, что заказчиком не осуществлено округление значений характеристик товаров, что по мнению Заявителя нарушает п. 13 ст. 4.9 Решения Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 N 881 "О принятии технического регламента Таможенного союза "Пищевая продукция в части ее маркировки", Комиссия считает необходимым указать следующее.

В соответствии с п. 13 ст. 4.9 Решения Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 N 881 "О принятии технического регламента Таможенного союза "Пищевая продукция в части ее маркировки" (далее – РК ТС № 881), при указании энергетической ценности (калорийности) пищевой продукции и содержания в ней белков, жиров, углеводов могут применяться правила округления значений показателей пищевой ценности пищевой продукции в соответствии с приложением 3 к настоящему техническому регламенту Таможенного союза, если иное не установлено техническими регламентами Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 1 ст. 1 РК ТС № 881, Настоящий технический регламент Таможенного союза распространяется на выпускаемую в обращение на единой таможенной территории Таможенного союза пищевую продукцию в части ее маркировки.

Частью 2 статьи 1 РК ТС № 881 установлено, что настоящий технический регламент Таможенного союза не распространяется на пищевую продукцию, производство которой осуществляется организациями общественного питания в процессе оказания услуг общественного питания для потребления на месте производства, а также на пищевую продукцию, производство которой осуществляется физическими лицами в личных подсобных хозяйствах не для целей осуществления предпринимательской деятельности.

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика пояснил, что положения п. 13 ст. 4.9 РК ТС № 881 распространяют свое действие на производителей пищевой продукции, а не на ее потребителей, коим относится заказчик, при этом правила не обязывают производителей товара применять правила округления значений показателей продукции.

Учитывая, что РК ТС № 881 не регламентируют норм в отношении обязательного применения правил округления значений показателей

продукции потребителями товаров, которым в том числе является Заказчик, Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать довод жалобы Заявителя необоснованным.

Таким образом, исходя из совокупности вышерассмотренного, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы в их взаимосвязи, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку смеси для энтерального питания (реестровый номер закупки: 32312559403), – необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку смеси для энтерального питания (реестровый номер закупки: 32312559403), **необоснованной.**

Председатель Комиссии:

"...-..."

Члены Комиссии:

"...-..."

"...-..."

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.