

Решение по делу № 05-6/1-02-2013

18 января 2013 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Тверского УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии:

Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Красюкова Л.К. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа;

Виноградова Ю.Д. – специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области (далее – уполномоченный орган): ***,

- Министерства здравоохранения Тверской области: ***,

- ООО «Алфей» (далее – Общество): ***,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом 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, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу Общества и проводя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 11.01.2013 поступила жалоба Общества, полагающего, что Министерством здравоохранения Тверской области и Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку адаптированных молочных смесей и каш для детей в возрасте до трех лет, беременных женщин и кормящих матерей, нарушены требования Закона в части установления требований к содержанию сухих молочных смесей «Белакт» 6-12, «Нутрилак» 6-12 с нарушением допустимых норм, предусмотренных решением Комиссии таможенного союза Евразийского экономического сообщества от 28.05.2010 № 299 «О применении санитарных мер в Таможенном Союзе». В частности, Общество указывает на то, что значения показателей «Белок» в молочных смесях шире, чем это предусмотрено вышеуказанным решением Комиссии, по другим показателям значения установлены уже предусмотренных решением Комиссии; при этом, в совокупности, указанным значениям соответствуют только товары с теми товарными знаками, которые прямо поименованы в документации об аукционе. Имеющиеся на рынке товары с характеристиками, соответствующими установленным в документации об аукционе, находятся в более высокой ценовой нише, что не позволяет их рассматривать как эквивалент товарам с товарным знаком, указанным в документации об аукционе.

Заказчик представил письменные пояснения от 18.01.2013 № 19-11, в которых сообщил, что заказ на поставку адаптированных молочных смесей и каш для детей в возрасте до трех лет, беременных женщин и кормящих матерей, был разработан с соблюдением требований решения Комиссии таможенного союза Евразийского экономического сообщества от 28.05.2010 № 299 «О применении санитарных мер в Таможенном Союзе».

На момент рассмотрения жалобы Общества договор заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия Тверского УФАС России пришла к следующим выводам.

27.12.2012 уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0136200003612004651 о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об аукционе, согласно которым предметом контракта является поставка адаптированных молочных смесей и каш для детей в возрасте до трех лет, беременных женщин и кормящих матерей (далее - аукцион); начальная (максимальная) цена контракта составляет **21 960 560,00 рублей**. «Заказом на поставку» документации об аукционе установлены требования к химическому составу требуемых к поставке продуктов.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) Закона.

Согласно части 2 статьи 34 Закона **документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом**, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, **требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара**, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и **иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара**, выполняемых работ, оказываемых услуг **потребностям заказчика**.

Согласно части 3 статьи 34 Закона 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](#) статьи 34 Закона.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона 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 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 статьи 41.6 Закона сведениями должна содержать, в том числе, 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.

Согласно разъяснениям ФАС России от 27.12.2012 № АК/8394 «О государственных и муниципальных закупках сухих молочных смесей», обращение на территории Российской Федерации сухих адаптированных молочных смесей – заменителей

женского молока регламентируется следующими основными нормативными правовыми актами:

- [Едиными санитарно-эпидемиологическими и гигиеническими требованиями](#) к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденными [Решением](#) Комиссии Таможенного союза ЕврАзЭС от 28.05.2010 N 299, (далее - Единые требования);
- [Федеральным законом](#) от 12.06.2008 N 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее - Технический регламент);
- [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 15.12.2008 N 955 «Об утверждении правил и методов исследований (испытаний) и измерений, в том числе правил отбора образцов, необходимых для применения и исполнения Федерального закона «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» и осуществления оценки соответствия».

Согласно письмам Минздравсоцразвития России от 19.08.2011 N 15-2/10/2-8198 и Роспотребнадзора от 19.08.2011 N 01/10674-1-23, **отклонения от тех или иных показателей для компонентов сухих адаптированных молочных смесей - заменителей женского молока допускаются в пределах нормируемых уровней, установленных соответствующими положениями [Единых требований](#):**

- **[12.1.1. Адаптированные молочные смеси \(сухие, жидкие, пресные и кисломолочные\) и продукты на основе частично гидролизovaných белков;](#)**

- [12.1.2.](#) Частично адаптированные молочные смеси (сухие, жидкие, пресные и кисломолочные) для питания детей в возрасте старше 6 месяцев;

- [12.1.7.](#) Сухие и жидкие молочные, молочные составные и молочносодержащие напитки для детей старше 6 месяцев.

В «Заказе на поставку» документации об аукционе установлены требования к химическому составу молочных смесей – к допустимым уровням (в 100 г продукта), которыми установлены как минимальные значения параметров, так и значения в диапазоне, что соответствует требованиям части 2 статьи 34 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона. Указания на товарные знаки сопровождаются словами «или эквивалент» как это предусмотрено частью 3 статьи 34 Закона.

При этом по позициям «Заказа на поставку», в отношении которых Обществом заявлено об их несоответствии требованиям Единых требований, установлено, что «Заказ на поставку» документации об аукционе содержит следующие требования к товарам:

- по сухой адаптированной молочной смеси для питания детей в возрасте от шести до двенадцати месяцев «Беллакт» 6-12 или эквивалент (приложение № 2)

| Критерии и показатели | Единицы измерения | Допустимые уровни в 100 г продукта |
|--------------------------|-------------------|------------------------------------|
| Белок | мг | 1,2-1,5 |
| белки молочной сыворотки | % | Не менее 35 |

| | | |
|---------|---|-------|
| Хлориды | г | 30-80 |
|---------|---|-------|

- по сухой адаптированной молочной смеси для питания детей в возрасте от шести до двенадцати месяцев «Нутрилак 2» или эквивалент (приложение № 4)

| Критерии и показатели | Единицы измерения | Допустимые уровни в 100 г продукта |
|------------------------------|--------------------------|---|
| Белок | мг | 1,2-1,6 |
| белки молочной сыворотки | % | Не менее 35 |
| Хлориды | г | 30-80 |

Единые требования содержат следующие требования к химическому составу адаптированных молочных смесей для детей от 6 до 12 месяцев жизни (на 100 мл готового продукта):

| Критерии и показатели | Единицы измерения | Допустимые уровни в 100 г. продукта |
|------------------------------|--|--|
| Белок | г/л | 1,2-2,1 |
| Белки молочной сыворотки | % от общего количества белка, не менее | 35 |
| Хлориды | мг/л | 30 - 80 |

Таким образом, аукционной документацией требования к вышеназванным адаптированным молочным смесям по химическому составу установлены в пределах значений, предусмотренных требованиями Единых требований, доводы Общества в данной части не состоятельны, и, в частности, по белку основаны на положениях Единых требований, действовавших до внесения в них изменений решением Комиссии Таможенного союза от 17.08.2010 № 341.

Доводы Общества о том, что товары, эквивалентные товарам с указанным в документации об аукционе товарным знаком, находятся в более дорогой ценовой категории, в связи с чем не могут считаться эквивалентными, Комиссия Тверского УФАС России считает несостоятельными, поскольку подобное толкование понятия «эквивалентность» не соответствует буквальному содержанию Закона.

При этом Комиссия Тверского УФАС России принимает во внимание то, что 18.01.2013 аукцион состоялся; согласно протоколу от 15.01.2013 № 0136200003612004651 - 1 для участия в аукционе заявки подали три участника размещения заказа; в процедуре аукциона участие принимали два участника аукциона; согласно протоколу от 18.01.2013 № 0136200003612004651 - 4 победителем аукциона признано ООО «Астерия» с предложением по цене контракта 19 215 490,00 рублей.

Следовательно, доводы об установлении, в нарушение требований части 3.1 статьи 34 Закона, требований к товару, ограничивающих количество участников размещения заказа, не подтверждаются обстоятельствами размещения оспариваемого заказа.

На основании изложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,
Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Алфей» необоснованной.
2. Требование о приостановлении размещения заказа от 10.01.2013 № 05-6/1-01-25ВФ отменить.
3. Копию настоящего решения направить оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк АСТ», для исполнения пункта 2 резолютивной части настоящего решения.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.В. Посохова, Л.К. Красюкова, Ю.Д. Виноградова