

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 06 декабря 2013 г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 11 декабря 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Иванов С.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу ООО «Элма» на действия организатора запроса котировок на право заключения договора на поставку смеси белковой композитной сухой для диетического (лечебного и профилактического) питания государственного автономного учреждения стационарного социального обслуживания Новосибирской области «Тогучинский психоневрологический интернат» (далее- ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат»),

в отсутствие заявителя: ООО «Элма» (уведомлен надлежащим образом, исх. № 05-9873 от 03.12.2013), в присутствии «...»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступила жалоба ООО «Элма» на действия организатора запроса котировок на право заключения договора на поставку смеси белковой композитной сухой для диетического (лечебного и профилактического) питания ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» (вх.№ 3557э от 28.11.2013). Заявитель сообщает следующее.

Организатором запроса котировок не размещена информация о проводимой конкурсной процедуре в сети «Интернет», на официальном сайте заказов на выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (дата запроса информации заявителем – 26.11.2013.) Процедура торгов, по данным заявителя отражена только на электронной торговой площадке otc-taender.ru закупка № 11031, что, по мнению заявителя, является нарушением действующего законодательства.

Также ООО «Элма» указывает на факт необоснованного ограничения конкуренции, выразившегося в установлении определенных качественных требований к закупаемому продукту.

Так, приложением № 1 к документации о проведении запроса котировок установлено значение пищевой и энергетической ценности в 100г. продукта, выраженной в содержании белков (не более 40,0г.) жиров (не более 40,0г.),

углеводов (не более 40,0г.).

Заявитель указывает, что государственная регистрация пищевых продуктов, то есть допуск их в оборот, осуществляется Федеральной службой по надзору по защите в сфере прав потребителей и благополучия человека. Реестр свидетельств государственной регистрации определяет только 2 продукта, изготовленных по ГОСТ Р 538-612010, это белковая композитная сухая смесь «Нутринор» компании «Дисо» и специализированный продукт питания «Смесь белковая композитная сухая» компании «НовоПротеин».

Указанным в приложении № 1 к документации о проведении запроса котировок требованиям к закупаемому продукту, соответствует только продукт компании «Дисо», что, по мнению заявителя, создает преимущество определенным хозяйствующим субъектам, в процессе осуществления процедуры торгов.

Заявитель считает что изготовление вышеуказанных продуктов в соответствии с ГОСТ Р 538-612010 должно устанавливать взаимозаменяемость данных продуктов, организатор запроса котировок неправомерно установил ограничения, согласно которым возможна поставка только одного вида товаров, в подтверждение своих слов ООО «Элма» ссылается на требования ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона № ФЗ-94 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», который указывает на то, что 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.

Жалоба ООО «Элма» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» представило следующие возражения на жалобу.

ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» производит закупку смесей белковых композитных сухих во исполнение Методических рекомендаций по организации питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов, утвержденных постановлением Минтруда РФ от 15 февраля 2002 г. N 12 (в редакции приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 4 июня 2007г.N397) (далее постановление Минтруда № 12).

Согласно пункту 8 указанного постановления и приложений №1. 4. 6. 8 к Методическим рекомендациям, указанные в них смеси белковые композитные должны использоваться в качестве компонента для приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания.

Согласно указанным Методическим рекомендациям смеси белковые композитные сухие должны использоваться учреждениями социального обслуживания населения только в качестве компонента приготовления готовых блюд для

диетического (лечебного и профилактического) питания, а не в каком либо другом виде, в том числе виде напитка или добавки в пищу, что подтверждается письмом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 02.08. 2011 г. №24-4-253700.

ГОСТ Р 53861-2010 на продукты диетического (лечебного и профилактического) питания в виде смесей белковых композитных сухих, предназначенных для использования в качестве компонента приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания, содержит общие требования к смесям белковым композитным сухим, предназначенным для использования в качестве компонента приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания с широким параметром имеющих в нем показателей.

В то же время общие требования данного ГОСТа не исключает право потребителя таких продуктов приобретать их в пределах данных параметров, и право в указанных пределах самостоятельно определять конкретные характеристики для предлагаемого к поставке товара с учетом его потребностей.

В то же время в разделе 1 ГОСТа Р 53861-2010 императивно установлена область применения смесей белковых композитных сухих - в качестве компонента приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания.

Конкретные характеристики предлагаемого к поставке товара, установленные в пределах параметров, содержащихся в ГОСТе Р53861-2010, были определены в Техническом задании на основании Методических рекомендации «Организация питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста -и инвалидов», разработанных Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, Учреждением российской академии медицинских наук НИИ питания РАМН, Санкт-Петербургским институтом биорегуляции и геронтологии СЗО РАМН (Москва 2009).

В Таблице 10 указанных Методических рекомендаций (страница 50) установлены следующие показатели для смесей белковых композитных сухих для организации питания в таких учреждениях (отделениях): в 100г сухой смеси: Белок - 40г, Жиры - 20г, Углеводы - 30г. Энергетическая ценность 444 К кал, и такие показатели являются безальтернативными.

Указанным показателям соответствуют характеристики для предлагаемого к поставке товара, установленные в Техническом задании, следовательно, и эти характеристики являются обоснованными, поэтому данным характеристикам должен соответствовать товар, предлагаемый участниками размещения заказа, в том числе в виде эквивалента товара, торговый знак которого указан в Техническом задании.

Указанные требования Технического задания соответствуют также нормам статьи 39 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон №323-ФЗ), согласно которым лечебное питание является неотъемлемым компонентом 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.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 2 января 2000 г. N 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее - Федеральный закон №29-ФЗ) установлено, что в обороте могут находиться пищевые продукты, материалы и изделия, соответствующие требованиям нормативных документов и прошедшие государственную регистрацию в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Пунктом 2 этой же статьи Федерального закона №29-ФЗ установлен запрет на оборот на территории Российской Федерации пищевых продуктов, в отношении которых отсутствует информация о государственной регистрации, и предусмотрено, что пищевые продукты, сведения о регистрации которых отсутствуют, признаются некачественными и опасными для здоровья.

Пунктом 3 статьи 15 Федерального закона №29-ФЗ предусмотрено, что 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 и быть безопасными для здоровья человека.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Федерального закона №29-ФЗ пищевые продукты, изготовленные в Российской Федерации и пищевые продукты, ввоз которых осуществляется впервые на территорию Российской Федерации, подлежат государственной регистрации, которая согласно пункту 2 этой же статьи включает в себя:

экспертизу документов, которые представляются изготовителем, поставщиком пищевых продуктов, и подтверждают их соответствие требованиям нормативных документов, условий изготовления или поставок пищевых продуктов, а также результатов проводимых в случае необходимости их испытаний;

внесение пищевых продуктов, и их изготовителей, поставщиков в Государственный реестр пищевых продуктов, разрешенных для изготовления на территории Российской Федерации или ввоза на территорию Российской Федерации и реализации;

выдачу заявителям свидетельств о государственной регистрации пищевых продуктов, дающих право на их изготовление на территории Российской Федерации или ввоз на территорию Российской Федерации и оборот.

Обязательная государственная регистрация специализированных пищевых продуктов диетического (лечебного и профилактического) питания предусмотрена пунктом 2 раздела II Единого перечня товаров, подлежащих санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю) на таможенной границе и таможенной территории таможенного союза, утвержденного решением Комиссии таможенного союза.

Пунктом 17 Единых санитарно-эпидемиологических и гигиенических требований к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденных решением Комиссии таможенного союза от 18 июня 2010 г, № 319 предусмотрено, что маркировка пищевых продуктов должна соответствовать национальному законодательству государств-членов таможенного союза (одним из этих членов является Россия).

В соответствии с пунктом 3.4 Национального стандарта «Продукты пищевые. Информация для потребителя. Общие требования», утвержденного и введенного в действие постановлением Госстандарта России от 29 декабря 2003 г. № 401-ст (ГОСТ Р 51074-2003), информация для потребителя должна быть однозначно понимаемой, полной и достоверной, чтобы потребитель не мог быть обманут или введен в заблуждение относительно состава, свойств, пищевой ценности, природы, происхождения, способа изготовления и употребления, а также других сведений, характеризующих прямо или косвенно качество и безопасность пищевого продукта, и не мог ошибочно принять данный продукт за другой, близкий к нему по внешнему виду или другим органолептическим показателям.

Обязательность государственной регистрации области применения продуктов диетического (лечебного и профилактического) питания и допустимость применения таких продуктов только в согласованной области применения подтверждается разъяснениями Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (далее - Роспотребнадзор) в письме от 30.06.2011 г. № 01/8127-1-31, которые были даны в соответствии пунктом 6.2 Положения Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 30 июня 2004 года № 322.

Как указано выше, использование смесей белковых композитных сухих пищеблоками учреждениями социального обслуживания граждан в качестве компонента для приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания установлено Постановлением Минтруда №12.

Данное постановление в силу статьи 39 Федерального закона №323-ФЗ и пункта 3 статьи 15 Федерального закона № 29-ФЗ подлежит исполнению в строгом соответствии с его содержанием, в том числе в отношении такой области применения специализированных продуктов в виде смесей белковых композитных сухих, как их использование пищеблоками таких учреждений в качестве компонента приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания.

Изложенное означает, что на территории Российской Федерации могут находиться в обороте (производиться, реализовываться и приобретаться) в качестве продуктов диетического (лечебного и профилактического) питания в виде смесей белковых композитных сухих, предназначенных для использования в качестве компонента для приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания, только те продукты питания, в отношении которых в Государственном реестре, ведущемся Роспотребнадзором, содержатся сведения об их государственной регистрации с наименованием, содержащим только словосочетание «смесь белковая композитная сухая», и в отношении которых в этом реестре содержатся сведения об их использовании именно в качестве такого компонента,

В письме Министерства труда и социального развития Российской Федерации от 02.08.2011 г. №24-4-253700 указано, что для использования в качестве компонента приготовления готовых блюд для диетического (лечебного и профилактического) питания они должны пройти клинические испытания для определения их клинической эффективности, при проведении таких испытаний эти продукты должны использоваться только в качестве подобного компонента, а не в виде напитка, добавки в пищу или в ином другом виде.

Указанным требованиям Технического задания соответствует пищевой продукт диетического (лечебного и профилактического) питания «Смесь белковая композитная сухая «Дисо» «Нутринор», торговый знак которого, сопровождаемый словами «или эквивалент», был указан в Техническом задании, зарегистрированный Роспотребнадзором в соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 21.12.2000 г. «О государственной регистрации пищевых продуктов, материалов и изделий» № 988, которым на этот орган возложена государственная регистрация пищевых продуктов и ведение реестра пищевых продуктов.

В общедоступном реестре свидетельств о государственной регистрации (единая форма Таможенного союза, российская часть), который опубликован на сайте Роспотребнадзора <http://fp.crc.ru> имеются следующие сведения об этом продукте: Свидетельство о государственной регистрации RU.77.99.19.004.E.045101.10.11 от 26.10.2011, область применения - для реализации населению, пищеблокам лечебно-профилактических учреждений и учреждений социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов, санаториев, другим предприятиям общественного питания в качестве

Протоколы исследований - экспертного заключения НИИ питания РАМН №72/Э-2022/и-11 от 15.09.2011 г., Гигиеническая характеристика -1 Ипцевая ценность: белок - 40,0 г, жиры - 20,0 г, углеводы - 30,0 г, энергетическая ценность - 444,0 ккал.

Эти показатели указанного продукта, в том числе по его пищевой и энергетической ценности, официально подтвержденные и закрепленные в данном реестре Роспотребнадзором, как государственным органом, обязанным осуществлять контроль за качеством и безопасностью, к том числе пищевых продуктов, обладают публичной достоверностью.

Из указанного реестра также видно, что продукт «Смесь белковая композитная сухая «Дисо» «Нутринор» был зарегистрирован на основании экспертного заключения НИИ питания РАМН, следовательно, сведения о его гигиенической характеристике, в том числе о приведенных показателях пищевой и энергетической ценности, прошли проверку и подтверждены этим аккредитованным Роспотребнадзором экспертным учреждением.

Данные характеристики указанного продукта соответствуют показателем, определенным в упомянутых выше Методических рекомендации «Организация питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов», разработанных Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации. Учреждением российской академии медицинских наук НИИ питания РАМП, Санкт-Петербургским институтом биорегуляции и геронтологии СЗО РАМН (Москва 2009), которыми руководствовались ГАУССО 1 ИСО ТПНИ при определении

характеристик для предлагаемого к поставке товара.

ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» указывает на то, что право заказчика устанавливать требования к техническим характеристикам предлагаемого к поставке товара подтверждается судебным решением Арбитражного суда Новосибирской области от 01 июня 2012 г. по делу № А45-14959/2012 и седьмого арбитражного апелляционного суда от 05 сентября 2012 г. по делу № А45-14959/2012.

ООО «Международный центр клинического питания» представило возражения аналогичного содержания. На заседании Комиссии присутствовавшие лица поддержали свои возражения.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно данным, полученным из официального сайта ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат», организация торгов ответчиком осуществляется на основании положения о закупке товаров, работ, услуг, утвержденного протоколом № 3 от 29.03.2012г. заседания наблюдательного совета ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат».

Согласно данным с сайта www.zakupki.gov.ru. информация о проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку смеси белковой композитной сухой для диетического (лечебного и профилактического) была размещена 24.11.2013г. Довод заявителя об отсутствии надлежащей информации о проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку смеси белковой композитной сухой для диетического (лечебного и профилактического) питания на сайте www.zakupki.gov.ru не находит своего подтверждения.

Довод заявителя о том, что установление в документации о проведении запроса котировок определенного качественного требования к пищевой и энергетической ценности в 100г. продукта является фактором, ограничивающим конкуренцию для участников запроса котировок, также является необоснованным. Ссылка на ГОСТ Р 538-612010, приведенная заявителем, не отражена в документации о проведении запроса котировок. Приложение № 1 к документации о проведении запроса котировок устанавливает требования к закупаемому продукту, которые в равной степени применимы ко всем участникам запроса котировок. Ссылка заявителя на требования ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона № ФЗ-94 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» неправомерна, т.к. ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» при проведении запроса котировок руководствуется Федеральным законом № ФЗ-223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» устанавливая в документации о проведении запроса котировок качественные требования к пищевой и энергетической ценности в 100г. продукта руководствовалось методическими рекомендациями по организации питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста и

инвалидов, утвержденными постановлением Министерством труда и социальной защиты Российской Федерации от 15 февраля 2002 г. N 12 (в редакции приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 4 июня 2007г.N397).

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Элма» на действия организатора запроса котировок на право заключения договора на поставку смеси белковой композитной сухой для диетического (лечебного и профилактического) питания ГАУ ССО НСО «Тогучинский психоневрологический интернат» необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.