РЕШЕНИЕ
по делу № 10-06/05-466
«21» сентября 2010г. г. Волгоград

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:
Агарковой О.Е. – председателя Комиссии, начальника отдела контроля размещения госзаказа,
Бабкиной Ю.А. – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
Погорелеца Д.В. – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
при участии:
- Мануйловой И.Н. – представителя ГССУ СО ГПВИ «Калачевский ПНИ» (по доверенности б/н от 20.09.2010г.);
- Одабашяна Г.Н. – представителя ООО «Межрегиональный центр клинического питания» (по доверенности № 10/01 от 02.02.2010г.);
рассмотрев материалы дела № 10-06/05-466, возбужденного по жалобе ООО «Межрегиональный центр клинического питания», в которой обжалуются действия заказчика – ГССУ СО ГПВИ «Калачевский ПНИ» при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку - Смесь белково-композитная сухая «Дисо «Нутринор» или эквивалент,
УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 14.09.2010г. (вх. Ф. № 792) поступила жалоба ООО «Межрегиональный центр клинического питания», в которой обжалуются действия заказчика – ГССУ СО ГПВИ «Калачевский ПНИ» при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку - Смесь белково- композитная сухая «Дисо «Нутринор» или эквивалент.
Из жалобы ООО «Межрегиональный центр клинического питания» следует, что 11.08.2010 на официальном сайте Государственного заказа Волгоградской области было опубликовано извещение № 146 о проведении 15.09.09 открытого аукциона на закупку Государственным заказчиком - Государственным специализированным стационарным учреждением социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов "Калачевский психоневрологический интернат" (ГССУ СО ГПВИ «Калачевский ПНИ») следующей продукции: Смесь белково- композитная сухая «Дисо «Нутринор» или эквивалент (извещение №146 от 11.09.2010, карта закупки РН 0250121000110).
В срок, установленный документацией об открытом аукционе, ООО «Межрегиональный центр клинического питания» представило заявку на участие в указанном аукционе, предложив поставить продукт диетического питания «Смесь белково-композитная сухая «Дисо «Нутринор», удовлетворяющий требованиям, предъявляемым к предмету аукциона.
09.09.2010 г. на официальном сайте Государственного заказа Волгоградской области был размешен протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе № 7 от 09.09.2010 г. Из содержания этого протокола следует, что было подано две заявки на участие в аукционе - заявка ООО «Межрегиональный центр клинического питания» и заявка ООО «Батыр». По результатам рассмотрения заявок ООО «Межрегиональный центр клинического питания», была признана соответствующей всем требованиям технического задания открытого аукциона; заявка ООО «

Батыр» - не соответствующей требованиям пункта 4 части 1 статьи 12 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд". В протоколе указано, что заявка ООО «Батыр» не соответствует требованиям п.7 Раздела 4. Технического задания аукционной документации, так как отсутствует декларация о соответствии, зарегистрированная органом по сертификации. Согласно протокола № 7 от 09.09.2010 г. Заказчик в лице Единой комиссии по конкурсам признал аукцион несостоявшимся в соответствии с частью 5 статьи 36 Федерального закона № 94-ФЗ.
Протоколом № 7 от 09.09.2010 г. на основании части 6 статьи 36 Федерального закона № 94-ФЗ Заказчику было поручено в течение трех рабочих дней передать для подписания проект контракта участнику аукциона - ООО «Межрегиональный центр клинического питания». 13.09.2010 на официальном сайте государственного заказа Волгоградской области было опубликовано разъяснение от 10.09.2010 следующего содержания: «В связи с технической ошибкой внести изменения в протокол допуска к открытому аукциону: ООО "Батыр" допустить к участию в аукционе и признать участником аукциона». Принятие подобных изменений Заказчиком в лице Единой комиссии по конкурсам фактически означало лишение заявителя права на заключение государственного контракта, предоставленного ей ранее протоколом № 7 от 09.09.2010 г.
В разъяснении Единой комиссии по открытому аукциону, принятом 10.09.2010 года непредставление ООО «Батыр» декларации о соответствии, зарегистрированной органом по сертификации - документа, обязательного для правомерности оборота сухих продуктов для диетического питания, было неправомерно признано «технической ошибкой» и протокол № 7 от 9 сентября 2010 года был изменен: ООО «Батыр» было допущено к участию в аукционе.
Заявитель считает, что Заказчик в лице Единой комиссии нарушил нормы Федерального закона № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".
Управление ФАС России по Волгоградской области, рассмотрев жалобу ООО «Межрегиональный центр клинического питания» и представленные материалы, признало их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.
На рассмотрение дела представитель ООО «Межрегиональный центр клинического питания» поддержал доводы, изложенные в жалобе, просил признать незаконными результаты рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, отраженные в измененном протоколе № 7 от 9 сентября 2010 года, и выдать предписание об устранении нарушений.
Представитель заказчика против удовлетворения требований заявителя жалобы возражал, считает, что комиссия приняла законное и обоснованное решение, считает, что действия комиссии по допуску ООО «Батыр» к участию в аукционе являются правомерными. В удовлетворении заявленных требований просил отказать.
По результатам рассмотрения всех материалов дела, проведя внеплановую проверку размещения данного государственного заказа, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области приняла решение о признании жалобы ООО «Межрегиональный центр клинического питания» необоснованной в силу следующих обстоятельств.
В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным

органом.
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. В случае проведения аукциона на право заключить контракт на поставку полиграфической продукции, геральдических знаков, официальных символов, знаков отличия и различия, наград, форменной одежды, жетонов и удостоверений, сувенирной продукции документация об аукционе может содержать требование о соответствии поставляемых товаров образцу или макету товара либо изображению товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении (ч.2 ст. 34 Закона о размещении заказов).
В соответствии с п.1 ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе помимо сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4, 4.2 - 5, 6, 7 и 10 части 4 статьи 22 настоящего Федерального закона, должна содержать в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 настоящего Федерального закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению.
Согласно п. 2 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товару, работам, услугам. При этом не допускается требовать предоставление указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром.
Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 2 января 2000 г. N 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее также - Федеральный закон о качестве и безопасности пищевых продуктов), в обороте могут находиться пищевые продукты, материалы и изделия, соответствующие требованиям нормативных документов и прошедшие государственную регистрацию в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.
С 1 июля 2010 г. вопросы государственной регистрации пищевых продуктов регулируются, помимо Федерального закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов» также Единым перечнем товаров, подлежащих санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю) на таможенной границе и таможенной территории таможенного союза, утвержденным решением Комиссии таможенного союза от 28 мая 2010 года № 299.
Пунктом 2 Раздела II данного Единого перечня предусмотрена обязательная государственная регистрация пищевых продуктов диетического (лечебного и профилактического) питания.
В письме Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (далее - Роспотребнадзор) № 126/03 от 24.06.2010 г. «О государственной регистрации», указано, что и до 1 июля 2010 года

Роспотребнадзор проводил государственную регистрацию лечебного и профилактического питания в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 21 декабря 2000 года №988 «О государственной регистрации новых пищевых продуктов, материалов и изделий».
Абзацем 10 Инструкции по организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения РФ от 5 августа 2003 года № 330 (далее - Приказ Минздрава № 330), и пунктом 8 Методических рекомендаций по организации питания в учреждениях (отделениях) социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов, утвержденных постановлением Министерства труда и социального развития от 15 февраля 2002 года №12 (с изменениями и дополнениями, внесенными приказом Министерства здравоохранения и социального, развития РФ от 4 июня 2007 г. N 397) (далее - Постановление Минтрудсоцразвития №12), предусмотрено, что приобретаемые смеси белковые композитные сухие должны быть продуктами лечебного питания.
Статьей 2 Федерального закона о качестве и безопасности пищевых продуктов в качестве специального вида пищевых продуктов названы продукты диетического питания.
Пунктом 3 статьи 15 упомянутого Федерального закона установлено, 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.
Таким образом, взаимосвязанными нормами статьи 2 и пункта 3 статьи 15 настоящего Федерального закона установлено, что продукты лечебного и профилактического питания имеют статус продуктов диетического питания. В соответствии с этим приобретаемые Заказчиком смеси белковые композитные сухие для лечебного питания должны обладать статусом продуктов диетического питания.
В соответствии с пунктом 2 статьи 12 Федерального закона о качестве и безопасности пищевых продуктов подтверждение соответствия предназначенных для реализации определенных видов пищевых продуктов, материалов и изделий осуществляется в случаях, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации.
Пунктом 2 этой же статьи предусмотрено, что организация и проведение обязательной сертификации или декларирования соответствия определенных видов пищевых продуктов, материалов и изделий осуществляются в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.
В соответствии с Единым перечнем продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 1 декабря 2009 года № 982, сухие продукты для диетического питания должны иметь документ об обязательной сертификации пищевого продукта (обязательный сертификат) или документ о декларировании соответствия в отношении этого продукта (декларация о соответствии), которая принимается при наличии у изготовителя (продавца) протокола исследований (испытаний) и измерений, проведенных в аккредитованной в установленном порядке испытательной лаборатории (центре), или при наличии у изготовителя сертификата системы качества, выданного органом по сертификации, аккредитованным в установленном

порядке. В соответствии с этим же нормативным правовым актом сухие смеси для диетического питания должны иметь код ОКП 9197.
Так как смесь белковая композитная сухая представляет собой, в соответствии с Приказом Минздрава № 330 и Постановление Минтрудсоцразвития №12, сухой продукт для диетического питания, то она должна иметь документ об обязательной сертификации пищевого продукта (обязательный сертификат) или документ о декларировании соответствия в отношении этого продукта (декларация о соответствии), которая принимается при наличии у изготовителя (продавца) протокола исследований статьи 41 Конституции Российской Федерации) организаторы торгов вправе требовать подтверждение качества и безопасности поставляемого товара на этапе рассмотрения заявок на участие в аукционе. Иное толкование закона сопряжено с вероятным риском поставки некачественной продукции, опасной для пациентов учреждений (отделений) социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов, и может создавать неоправданные препятствия для скорой и должной реализации всеми участниками соответствующей процедуры своих прав и законных интересов.
В соответствии с ч. 1 ст. 7 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" потребитель имеет право на то, чтобы товар (работа, услуга) при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации был безопасен для жизни, здоровья потребителя, окружающей среды, а также не причинял вред имуществу потребителя. Требования, которые должны обеспечивать безопасность товара (работы, услуги) для жизни и здоровья потребителя, окружающей среды, а также предотвращение причинения вреда имуществу потребителя, являются обязательными и устанавливаются законом или в установленном им порядке.
Если на товары (работы, услуги) законом или в установленном им порядке установлены обязательные требования, обеспечивающие их безопасность для жизни, здоровья потребителя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу потребителя, соответствие товаров (работ, услуг) указанным требованиям подлежит обязательному подтверждению в порядке, предусмотренном законом и иными правовыми актами (ч. 4 ст. 7 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей").
Согласно ч. 3 ст. 20 Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах:
принятия декларации о соответствии (далее - декларирование соответствия);
обязательной сертификации.
Не допускается продажа товара (выполнение работы, оказание услуги), в том числе импортного товара (работы, услуги), без информации об обязательном подтверждении его соответствия требованиям, указанным в пункте 1 настоящей статьи (ч. 4 ст. 7 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей").
Потребитель на основании п. 1 ст. 7 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" вправе потребовать предоставления необходимой и достоверной информации об изготовителе (исполнителе, продавце), режиме его работы и реализуемых им товарах (работах, услугах). Указанная в пункте 1 информация в наглядной и доступной форме доводится до сведения потребителей при заключении договоров купли-продажи и договоров о выполнении работ (оказании услуг) способами, принятыми в отдельных сферах обслуживания потребителей, на русском языке, а дополнительно, по усмотрению изготовителя (исполнителя, продавца), на государственных языках субъектов Российской Федерации и родных языках народов Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС считает, что качество, характеристика смеси белково-композитной сухой, область ее применения и ее безопасность должны подтверждаться сертификатом соответствия, декларацией производителя о соответствии, которые должны передаваться при поставке указанного товара.
В связи с этим, Комиссия УФАС считает, что допуск заявки ООО «Батыр», не содержащей сертификата соответствия и декларации производителя о соответствии, и признание ООО «Батыр» участником аукциона, не нарушают требования ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов.
Вместе с тем, заказчик, установив в п.7 Раздела 4 ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ аукционной документации требование о том, что качество, характеристика товара, область применения и его безопасность должны подтверждаться прилагаемым к заявке на участие в аукционе сертификатом соответствия, декларацией производителя о соответствии, санитарно-эпидемиологическим заключением на продукт или свидетельством о государственной регистрации, этикеткой с упаковки продукции. Диетические (лечебно-профилактические) свойства продукта должны быть подтверждены общепризнанными научными данными о продукте, которые прилагаются к заявке, нарушил п.1 ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов. Указанные действия заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.30. КоАП РФ.
Кроме того, ч. 3 ст. 36 Закона о размещении заказов установлено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 настоящего Федерального закона, а также оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе, который ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе.
При этом Законом о размещении заказов не предусмотрено право заказчика на внесение изменений в указанный протокол. В связи с этим, Комиссия УФАС считает, что при выдаче разъяснений от 10.09.2010, о том, что в связи с технической ошибкой внести изменения в протокол допуска к открытому аукциону: ООО "Батыр" допустить к участию в аукционе и признать участником аукциона, заказчик нарушил ч. 3 ст. 36 Закона о размещении заказов в части предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд требований к содержанию протокола, составленного в ходе проведения аукциона.
На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Межрегиональный центр клинического питания» необоснованной.
2. Признать заказчика - ГССУ СО ГПВИ «Калачевский ПНИ» - нарушившим п.1 ч. 4 ст.

34, ч. 3 ст. 36 Федерального Закона от 21.07.05г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Передать соответствующему должностному лицу Управления ФАС России по Волгоградской области материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.