

## РЕШЕНИЕ

№ 02-03/05-2013

21 марта 2013 года

г.Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 21 марта 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 25 марта 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 02-03/05-2013, возбужденное в соответствии с приказом Бурятского УФАС России от 18.03.2013 № 47 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения ГАУЗ «Детская республиканская клиническая больница» МЗ РБ (далее – ГАУЗ «ДРКБ»), юридический адрес: 670042, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, пр. Строителей, 2 а, требований части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

представителя заявителя ООО «Детпрофпродукт» <...> – доверенность от 18.03.2013;

представителей ответчика ГАУЗ «ДРКБ»: <...> – доверенность от 13.03.2013, <...>. – доверенность от 21.03.2013, <...> – доверенность от 21.03.201, <...> – доверенность от 21.03.2013,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Детпрофпродукт» на действия заказчика ГАУЗ «ДРКБ» (вх. от 19.03.2013 № 1250), содержащее указание на нарушение антимонопольного законодательства, выразившегося в ограничении доступа к участию в открытом аукционе в электронной форме «Поставка лечебного и диетического питания детей в возрасте до трех лет».

Из заявления ООО «Детпрофпродукт» следует, что ГАУЗ «ДРКБ» разместило объявление об открытом аукционе в электронной форме на поставку лечебного и диетического питания детей в возрасте до 3 лет. Изучив документацию, общество выявило, что в техническом задании имеет место необоснованное сужение требований относительно всех ингредиентов, установленных Едиными санитарно-эпидемиологическими и гигиеническими требованиями к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденными Решением Евразийской комиссии таможенного союза от 28.05.2010 № 299 (далее – Единые

требования) в Главе 12. Заказчик изменил диапазоны значений 34 маркируемых показателей из 38 и 4 не указал (зола, биотин, лактоза %, лютеин) и запросил 1 дополнительный не маркируемый признак – энергетическую ценность. Также заказчик выдвинул незаконное требование о наличии у потенциального поставщика складских помещений на территории г. Улан-Удэ. Кроме того ГАУЗ «ДРКБ» при составлении технического задания на лечебные смеси для недоношенных детей руководствовался Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 15.06.2012 № 34 «О принятии технического регламента Таможенного союза «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания» (вместе с «ТР ТС 027/2012. Технический регламент Таможенного союза. О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания»), который вступает в силу с 01.07.2013, т. е. заказчик использовал не действующее законодательство.

15.03.2013 ГАУЗ «ДРКБ» на запрос Бурятского УФАС России пояснило, что при осуществлении закупок товаров, работ, услуг ГАУЗ «ДРКБ» руководствуется Конституцией РФ, ГК РФ, ФЗ от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также принятым в соответствии с ними положением о закупках товаров, работ и услуг (далее – Положение). В соответствии с ч. 2 ст. 2 223-ФЗ ГАУЗ «ДРКБ» на основании своего Положения вправе самостоятельно определять количественные и качественные характеристики, в необходимой степени детализировать предмет закупки в соответствии с собственными потребностями. В технических характеристиках к смесям указаны не конкретные показатели, а диапазон возможного содержания тех или иных минеральных веществ и витаминов, которым предусмотрена возможность поставки различных смесей с заявленными характеристиками, что не ограничивает количество возможных участников аукциона. В п. 12.1.1 ч. 12.1 главы 12 Решения № 299 от 28.05.2010 для детей от 6 до 12 месяцев критерии и показатели содержат энергетическую ценность, что соответствует Техническому заданию.

На заседании комиссии представитель ООО «Детпрофпродукт» представил данные, которые ранее также были представлены в Бурятское УФАС России, согласно которым ограничение участия в аукционе имеет место, аналитический отдел общества выявил следующие сухие молочные смеси, подходящие по техническому заданию ГАУЗ «ДРКБ»:

1. Сухая молочная адаптированная смесь для вскармливания детей с 0 до 6 месяцев – подходит только Нутримил 1;
2. Сухая адаптированная молочная смесь для вскармливания детей с 6 до 12 месяцев – подходит только Нутримил 2;
3. Сухая молочная смесь для вскармливания детей с 12 месяцев – ни одна смесь не подходит;
4. Молочная безлактозная смесь для вскармливания детей с рождения – ни одна смесь не подходит;
5. Лечебная сухая молочная смесь для недоношенных и маловесных детей с рождения – ни одна смесь не подходит;
6. Адаптированная молочная смесь с пробиотическим эффектом для питания детей с нарушениями пищеварения на основе частично гидролизированных белков – подходит Селия антиколика, Нан комфорт;

7. Сухие инстантные монокомпонентные каши на молочной основе с 5 месяцев (рисовая гречневая, овсяная) в ассортименте –подходит Беллакт, Бэби, Бэби премиум.

В свою очередь представители ГАУЗ «ДРКБ» озвучили перечень производителей, чья продукция соответствует техническому заданию аукциона, что подтверждается документами, которые были представлены в Бурятское УФАС России на запрос от 12.03.2013 № 02-20/805, а именно:

№ п/п	Наименование	Смеси		
1	Сухая адаптированная молочная смесь для вскармливания детей с 0 до 6 месяцев	Агуша Original-1 (Дания)	Нутримил-1 (Франция)	MD мил плюс (Швейцария) 1
2	Сухая адаптированная молочная смесь для вскармливания детей с 6 до 12 месяцев	Агуша Original-2 (Дания)	Нутримил-2 (Франция)	MD мил плюс (Швейцария) 2
3	Сухая адаптированная молочная смесь для вскармливания детей старше 12 месяцев	Фрисолак-3 (Голландия)	Нутрилон-3 (Голландия)	
4	Молочная безлактозная смесь для вскармливания детей с рождения	Селия (Франция)	LFNAN (Швейцария)	Нутрилон безлактозный (Голландия)
5	Лечебная сухая молочная смесь для недоношенных и маловесных детей	Фрисопре (Голландия)	Пре-Нутрилон (Голландия)	
6	Адаптированная сухая молочная смесь для питания детей с нарушениями пищеварения на основе частично гидролизованных белков	Селия Anti-Colic (Франция)	Нутрилон пребиотиками (Голландия)	Комфорт (Голландия) с
7	Сухие инстантные монокомпонентные каши на молочной основе с 5 месяцев (рисовая, гречневая, овсяная) в ассортименте	Фрисо (Голландия)	Беби (Словения)	Агуша (Дания)

Из чего следует, что доступ к участию в открытом аукционе в электронной форме «Поставка лечебного и диетического питания детей в возрасте до трех лет» не ограничивается каким-либо одним производителем.

Техническое задание открытого аукциона в электронной форме на поставку лечебного и диетического питания детей в возрасте до трех лет, разработано в соответствии с действующим Законом Республики Бурятия от 19.09.2006 № 1840-III.

Настоящий закон в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан определяет порядок обеспечения полноценным питанием детей в возрасте до трех лет по заключению врачей.

В техническом задании данного аукциона показатели содержания пищевых веществ находятся в пределах значений, установленных Едиными требованиями и Федеральным законом от 12.06.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее – Технический регламент). Показатели содержания пищевых веществ в техническом задании сужены на основании Закона Республики Бурятия от 19.09.2006 № 1840-III по рекомендации врачей ГАУЗ «ДРКБ», потому что смеси закупаются именно для недоношенных и маловесных детей, а им необходим количественно другой состав содержания пищевых веществ, нежели установленный в Единых требованиях и Техническом регламенте.

ГАУЗ «ДРКБ» в раздел 10 документации об открытом аукционе в электронной форме и пункте 4.1.5 проекта контракта включило условие об обязательном наличии склада у поставщика на территории г. Улан-Удэ ссылаясь на часть 2 статьи 25 Положения, в соответствии с которой заказчик имеет право устанавливать определенные требования, связанные с отгрузкой товара, определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. Статья 5 Закона Республики Бурятия от 19.09.2006 № 1840-III устанавливает, что перечни специальных пунктов питания устанавливаются Правительством Республики Бурятия. В постановлении Правительства РБ от 03.06.2011 № 271 «О порядке обеспечения полноценным питанием беременных женщин, кормящих матерей, а также детей в возрасте до трех лет по заключению врачей в Республике Бурятия» (вместе с «Перечнем специализированных пунктов питания») установлено 30 пунктов специализированного питания. На основании указанных нормативно-правовых актов Республики Бурятия заказчик включил в раздел 10 документации об открытом аукционе в электронной форме и пункте 4.1.5 проекта контракта условие об обязательном наличии склада у поставщика на территории г. Улан-Удэ для выдачи товара получателям, находящимся в г. Улан-Удэ при наличии надлежащим образом оформленной доверенности, выданной заказчиком.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

ФАС России в письме от 21.03.2012 № АК/8394 устанавливает, что 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 № 299;
- Федеральным [законом](#) от 12.06.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию»;
- [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 15.12.2008 № 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».

При проведении торгов на закупку сухих молочных смесей, установление требований к составу и упаковке сухих молочных смесей отличных от установленных [Техническим регламентом](#) и [Едиными требованиями](#) имеет признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Как установлено Комиссией в ходе рассмотрения жалобы, под указанные в техническом задании документации об открытом аукционе в электронной форме характеристики сухих адаптированных молочных смесей для детей от 0 до 3 лет подходят несколько молочных смесей разных производителей: Агуша (Дания), Нутримил (Франция), MD мил плюс (Швейцария), Фрисолак (Голландия), Нутрилон (Голландия), Селия LF (Франция), NAN (Швейцария), Фрисо (Голландия), Беби (Словения).

Заказчик указал требования к показателям содержания пищевых веществ в лечебном и диетическом питании для детей в возрасте до трех лет, которые соответствуют и находятся в пределах показателей состава, установленного Техническим регламентом и Едиными требованиями. При этом указанному в документации об аукционе составу соответствуют молочные смеси и инстантные монокомпонентные каши на молочной основе нескольких производителей.

Следовательно, в ходе рассмотрения жалобы не подтвердились доводы заявителя о том, что при проведении аукциона установлены требования к составу сухих молочных смесей которые отличаются от установленных Техническим регламентом и Едиными требованиями, и о том, что данные действия имеют признаки нарушения антимонопольного законодательства. Сужение требований относительно всех ингредиентов, изложенных в Единых требованиях обусловлены заключением врачей ГАУЗ «ДРКБ» на основании Закона Республики Бурятия от 19.09.2006 № 1840-III.

Однако ГАУЗ «ДРКБ» включило в раздел 10 документации об открытом аукционе в электронной форме и пункте 4.1.5 проекта контракта условие об обязательном наличии склада у поставщика на территории г. Улан-Удэ. Данное условие является ограничением доступа к участию в аукционе «Поставка лечебного и диетического питания детей в возрасте до трех лет ». Потенциальный поставщик на момент участия в открытом аукционе в электронной форме может и не иметь склада на территории г. Улан-Удэ, и при положительном для него исходе аукциона получить склад в собственность, пользование, во владение. Заказчик же включая данный пункт, обязывающий поставщика иметь в наличии склад на территории г. Улан-Удэ, заранее ограничивает круг возможных участников аукциона.

То, что это условие является ограничением доступа к участию в аукционе подтверждает тот факт, что единственным участником аукциона явилось только ООО «Иркутская фармацевтическая компания», которое имеет склад на территории г. Улан-Удэ для выдачи товара городским ЛПУ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьей 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

1. Признать действия ГАУЗ «Детская республиканская клиническая больница» МЗ РБ, выразившиеся в ограничении доступа к участию в открытом аукционе в электронной форме на поставку лечебного и диетического питания детей в возрасте до трех лет в части требования раздела 10 документации об открытом аукционе в электронной форме и пункта 4.1.5 проекта контракта об обязательном наличии склада у поставщика на территории г. Улан-Удэ, нарушением части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ГАУЗ « Детская республиканская клиническая больница » МЗ РБ обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: аннулировать торги, внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме в раздел 10 документации об открытом аукционе в электронной форме и пункт 4.1.5 проекта контракта.

3. Основания для принятия иных мер отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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

**ПРЕДПИСАНИЕ**

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/05-2013

25 марта 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25 марта 2013 года по делу № 02-03/05-2013 о нарушении ГАУЗ «Детская республиканская клиническая больница» МЗ РБ (670042, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, пр. Строителей, 2 а) части 2 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУЗ «Детская республиканская клиническая больница» МЗ РБ **в срок до 08 апреля 2013 года** прекратить нарушение части 2 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ограничении доступа к участию в открытом аукционе в электронной форме на поставку лечебного и диетического питания детей в возрасте до трех лет, а именно: аннулировать торги, внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме в раздел 10 документации об открытом аукционе в электронной форме и пункт 4.1.5 проекта контракта.

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.