



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калужской области**

пл. Старый Торг, 5, г. Калуга, 248000
тел. (4842) 57-65-92, факс (4828) 57-65-92
e-mail: to40@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ от _____

Решение ИП Рыжков Д.А. _54

ГП Калужской области
«Калугафармация»
ул. Театральная, д.34, г.Калуга, 248600
gp_ubr@bk.ru;klgfarma@yandex.ru;kalug
afarma_uo@mail.ru

Министерство конкурентной политики
Калужской области
ул. Плеханова, д. 45, г. Калуга, 248001
min-k-politik@adm.kaluga.ru

АО «Сбербанк-АСТ»
info@sberbank-ast.ru

ИП РЫЖКОВ Д.А.
ул. Лебедянская, д.24, корп.1, кв.395,
г.Москва, 115598
info@lioana.com

Р Е Ш Е Н И Е

**Комиссии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС России**

г. Калуга

«01» октября 2024 года

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2024 года.
В полном объеме решение изготовлено «01» октября 2024 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС России в составе:

Чуриков М.А.	- председатель комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Калужского УФАС России
Магер А.А.	- член комиссии, заместитель руководителя Калужского УФАС России,
Умнова Ю.П.	- член комиссии, главный специалист - эксперт Калужского УФАС России;

при участии посредством видеоконференцсвязи до объявленного перерыва:
представителей заказчика - ГП Калужской области «Калугафармация» Ермакова А.А.
(паспорт, доверенность), Самсоненко Ю.Н. (паспорт, доверенность), представителя



2024-4821

уполномоченного органа - Министерства конкурентной политики Калужской области Емельянова А.А. (паспорт, доверенность), при очном участии представителя заявителя – ИП Рыжкова Д.А. Неструева А.М. (паспорт, доверенность),

при участии посредством видеоконференцсвязи после объявленного перерыва: представителя заказчика - ГП Калужской области «Калугафармация» Самсоненко Ю.Н. (паспорт, доверенность), представителя уполномоченного органа - Министерств конкурентной политики Калужской области Емельянова А.А. (паспорт, доверенность), представителя заявителя – ИП Рыжкова Д.А. Неструева А.М. (паспорт, доверенность), при очном участии представителей заказчика - ГП Калужской области «Калугафармация» Ермакова А.А. (паспорт, доверенность), Карасевой Ю.М. (паспорт, доверенность),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу №040/06/105-732/2024 ИП Рыжкова Д.А. по существу, **установила:**

19.09.2024г. в адрес Калужского УФАС России поступила жалоба ИП Рыжкова Д.А. на действия заказчика - ГП Калужской области «Калугафармация» при размещении извещения о проведении электронного аукциона (номер извещения на официальном сайте 0137200001224005054), предметом которого является поставка специализированных продуктов лечебного питания.

Заявитель полагает, что извещение не соответствует требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Заказчиком, уполномоченным органом представлены пояснения по существу доводов жалобы Заявителя, в которых указано, что доводы названной жалобы являются необоснованными, а действия Заказчика основаны на положениях Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Изучив представленные документы, с учетом доводов сторон, руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ, проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

1. 13.09.2024г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru; далее также официальный сайт, ЕИС) опубликовано извещение №0137200001224005054, предметом которого является поставка специализированных продуктов лечебного питания (далее – Аукцион).

Начальная (максимальная) цена контракта, согласно извещению о проведении аукциона, составляет 7 502 733,60 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе: 23.09.2024 08:00 (МСК).

Заказчиком по указанному аукциону выступало – ГП Калужской области «Калугафармация».

2. Согласно доводам жалобы Заявителя, из анализа содержания Извещения, в части характеристик лечебного питания, и содержания сравнительных таблиц следует вывод о том, что:

по первой позиции описания объекта закупки по всем показателям заданным требованиям соответствует два препарата - «Афенилак 40» (производитель- ЗАО «Инфаприм») и «МДмилФКУ 2» (производитель «Неро» Испания),

по второй позиции описания объекта закупки по всем показателям заданным требованиям соответствует три препарата- «Нутриген 70» (производитель - ЗАО «Инфаприм»), «МДмилФКУ 3» (производитель «Неро» Испания) и «Бенамин 70- phe»

(производитель ООО «Арт Современные научные технологии»).

Благодаря тому факту, что все позиции объединены в один лот возможность участвовать в аукционе присутствует только у двух производителей (ЗАО «Инфаприм» и «Него» Испания), которые выпускают линейку препаратов, которые соответствуют обоим разделам технического задания (препараты «Афенилак 40», «Нутриген 70», «МДмилФКУ 2», «МДмилФКУ 3»).

Таким образом, по мнению заявителя, указание характеристик товара таким образом, как это сделано в технической документации, является формированием аукциона в электронной форме «под конкретные продукты определенных производителей», влечет ограничение количества участников закупки и является грубым нарушением действующего законодательства РФ.

В ходе рассмотрения жалобы по существу, Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

Согласно Описанию объекта закупки, поставке подлежит смесь для питания детей старше 1 года больных фенилкетонурией (ФКУ).

ИП Рыжков Д.А. в подтверждение своей позиции представил в материалы дела таблицу сравнения характеристик Описания объекта закупки с питанием для детей различных производителей, в соответствии с которой, в совокупности характеристик по двум позициям Описания объекта закупки возможно поставить смесь лишь двух производителей: ЗАО «Инфаприм» и «Него» Испания.

Заказчик, в свою очередь в своих пояснениях подтвердил соответствие показателей описания объекта закупки товарам производителей, указанных в жалобе, указал также, что описание объекта закупки формировалось заказчиком исходя из характеристик товара двух конкретных производителей. Вместе с тем, в материалы жалобы заказчик не представил доказательств соответствия характеристик товарам каких-либо других производителей детского питания.

Комиссия Калужского УФАС России также изучила представленные в материалы дела коммерческие предложения, использованные Заказчиком при обосновании НМЦК, согласно которым к поставке предлагается смесь лишь одного производителя: «Него» Испания.

Правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании объекта закупки, установлены в статье 33 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам **при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак** в следующих случаях:

а) сопровождение такого указания словами "или эквивалент";

б) несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

в) осуществление закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

г) **осуществление закупки медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания**, необходимых для назначения пациенту **по медицинским показаниям** (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) **по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии.** Перечень указанных медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Верховный Суд Российской Федерации в п. 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017) разъяснил, что включение заказчиком в аукционную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики использования такого товара является нарушением положений ст. 33 Федерального закона № 44-ФЗ.

Заказчик вправе указывать качественные, технические параметры к товарам, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающие количество потенциальных участников закупок.

Толкование вышеприведенных положений в совокупности позволяет прийти к выводу о том, что указание заказчиком в описании объекта закупки особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Однако включение заказчиком в извещение об осуществлении закупки требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе (в данном случае – о двух производителях), в отсутствие специфики использования такого товара является нарушением положений статьи 33 Федерального закона о контрактной системе (пункты 1 и 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017).

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 11.12.2023 № 3551-р утвержден Перечень специализированных продуктов лечебного питания для детей-инвалидов, в том числе больных фенилкетонурией (далее – Перечень).

В указанном перечне представлены несколько производителей продуктов лечебного питания для детей, больных фенилкетонурией старше 1 года, представленных в сравнительной таблице заявителем жалобы по первой позиции описания объекта закупки:

Характеристики товара в соответствии с техническим заданием аукциона	Значение характеристик в соответствии с техническим заданием аукциона	Афенилак 40 ЗАО "Инфаприм", Россия	Нутриген 40 - phe ЗАО "Инфаприм", Россия	MDмилФКУ-2 "HERO", Испания	БенАмин 40 -phe ООО "АРТ Современные научные технологии", Россия	Нонфеник 40 ООО "Рубин"
Форма выпуска	Сухая	Сухая	Сухая	Сухая	Сухая	Сухая
Белок (эквивалент), на 100 г сухой смеси	40 Грамм	40	40	40	40	40
Углеводы, на 100 г сухой смеси	> 32,9 и < 46,9 Грамм	32,9	31,4	46,9	31,9	33

Аминокислоты, на 100 г сухой смеси	> 45,2 и < 50,9 Грамм	45,2	47,2	50,9	45,3	48
Объем упаковки	400 Грамм	400	400	400	400	400
Энергетическая ценность, на 100 г сухой смеси	> 402 и < 413 ККАЛ	413	403	402	410	380
Назначение	Для питания больных фенилкетонурией (ФКУ) - детей старше 1 года	Для питания больных фенилкетонурией (ФКУ) - детей старше 1 года	Для питания больных фенилкетонурией (ФКУ) - детей старше 1 года	Для питания больных фенилкетонурией (ФКУ) - детей старше 1 года	Для питания больных фенилкетонурией (ФКУ) - детей старше 1 года	Для питания больных фенилкетонурией (ФКУ) - детей старше 3 лет
Жиры, на 100 г сухой смеси	> 6,1 и < 13,5 Грамм	13,5	13	6,1	13	10

Как видно из сравнительной таблицы, под данные характеристики подходит только товар двух производителей, причем верхние и нижние границы характеристик установлены заказчиком таким образом, что совпадают с характеристиками товаров производства ЗАО "Инфаприм" и "HERO", Испания и исключают товары других производителей, включенных в Перечень.

Постановлением Правительства РФ от 09.04.2015 N 333 утверждены Правила формирования перечня специализированных продуктов лечебного питания для детей-инвалидов.

В соответствии с пунктами 1, 2 Постановления Правительства РФ от 09.04.2015 N 333 Правила устанавливают порядок формирования перечня специализированных продуктов лечебного питания для детей-инвалидов, которыми они обеспечиваются в соответствии со **стандартами медицинской помощи** в рамках получения государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг. Перечень формируется с учетом **стандартов медицинской помощи и клинических рекомендаций (протоколов лечения)** по вопросам оказания медицинской помощи из специализированных продуктов.

Таким образом, Перечень специализированных продуктов лечебного питания для детей-инвалидов (утв. Распоряжением Правительства Российской Федерации от 11.12.2023 № 3551-р) содержит список смесей, в равной степени предназначенных для питания детей, больных фенилкетонурией. Заказчик на рассмотрении жалобы не смог обосновать потребность в закупке товара двух конкретных производителей и исключении при этом других смесей также входящих в Перечень.

Каких-либо объективных причин для закупки необходимого лечебного питания именно с такими предельно регламентированными характеристиками, свидетельствующими об определенных производителях товара, а не аналогичного питания иных производителей, заказчиком не приведено ни в документации, ни на рассмотрении жалобы.

Заказчиком также не представлено доказательств, подтверждающих принятие им мер для закупки спорных товаров в соответствии с подпунктом "г" пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Законодателем в целях реализации обоснованной потребности и соблюдения законодательства в сфере охраны здоровья в правилах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.08.2023 №1368 (Правила формирования перечня медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, необходимых для назначения пациенту по медицинским показаниям (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии, в

описании которых при осуществлении закупок для государственных и муниципальных нужд допускается указание на товарный знак), установлен соответствующий механизм, которым Заказчик не воспользовался.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Кроме того, согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 23.09.2024 №ИЭА1 закупка была признана несостоявшейся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе была подана только одна заявка на участие. В указанной заявке предлагался к поставке товар единственного производителя: «MD мил ФКУ-2», «MD мил ФКУ-3», Испания.

Таким образом, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в нарушении правил описания объекта закупки, а именно в установлении в Описании объекта закупки требований к характеристикам товара, указывающими на товары конкретных производителей нарушают пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 1 части 2 статьи 42, часть 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ, что содержит признаки административного правонарушения предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы заявителя.

С учетом всех изложенных обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения жалобы, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России **решила:**

1. Признать жалобу ИП Рыжкова Д.А. **обоснованной**.
2. Признать в действиях заказчика – ГП Калужской области «Калугафармация» при размещении извещения и прилагаемых к нему документов нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 2 статьи 42, части 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ.
3. Выдать уполномоченному органу, комиссии - Министерству конкурентной политики Калужской области предписание об отмене всех протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона.
4. Выдать заказчику – ГП Калужской области «Калугафармация» предписание об устранении нарушений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ путем внесения изменений в Извещение о проведении аукциона и продления срока подачи заявок на участие в аукционе.
5. Оператору электронной площадки – АО «Сбербанк-АСТ» обеспечить возможность отмены протоколов и внесения изменений в Извещение.
6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель комиссии:

М.А. Чуриков

Члены комиссии:

А.А. Магер

Ю.П. Умнова

Исп. Умнова Юлия Петровна
тел.(4842) 57-48-50, вн.040-040