



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОДАРСКОГО КРАЯ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ**

г. Краснодар
27.06.2023

Дело № А32-35728/2021

Резолютивная часть решения объявлена 22.06.2023
Полный текст решения изготовлен 27.06.2023

Арбитражный суд Краснодарского края в составе судьи Нигоева Р.А.,
при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Карамовым Р.С.,
рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению
ГБУЗ «Специализированная психиатрическая больница № 5» МЗ КК
к Краснодарскому УФАС России
при участии третьих лиц:
1. ООО «Иннованта»
2. ООО «ЭНЗОВИН НУТРИШН»
3. ООО «ПРОТСНАБ»
о признании

при участии:

от заявителя: не явились, надлежаще уведомлены

от заинтересованного лица: Головки С.Н., представитель по доверенности

от третьих лиц 1-3: не явились, надлежаще уведомлены

установил:

ГБУЗ «Специализированная психиатрическая больница № 5» МЗ КК обратилось в Арбитражный суд Краснодарского края с заявлением к Краснодарскому УФАС России об оспаривании решения № 907/2021-КС и предписания № 238 от 18.06.2021 по делу № 023/06/64-2956/2021.

Основания требований изложены в заявлении.

Заявитель, надлежаще уведомленный о времени и месте судебного разбирательства, явку своего представителя в судебное заседание не обеспечил.

Представитель заинтересованного лица в судебном заседании заявленные требования не признал, против удовлетворения требований возражает по основаниям, изложенным в отзыве на заявление, представил письменные пояснения.

Третье лицо 1-3, надлежаще уведомленные о времени и месте судебного разбирательства, явку своих представителей в судебное заседание не обеспечили.

В соответствии с подпунктами 1-3 пункта 4 статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса также считаются извещенными надлежащим образом арбитражным судом, если: адресат отказался от получения копии судебного акта и этот отказ зафиксирован организацией почтовой связи или арбитражным судом; несмотря на почтовое извещение, адресат не явился за получением копии судебного акта, направленной арбитражным судом в установленном порядке, о чем организация почтовой связи уведомила арбитражный суд; копия судебного акта не вручена в связи с отсутствием

адресата по указанному адресу, о чем организация почтовой связи уведомила арбитражный суд с указанием источника данной информации.

В силу статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд счел возможным рассмотреть дело в отсутствие надлежаще уведомленных заявителя и третьих лиц 1-3.

В соответствии со статьей 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, по делу объявлен перерыв на 30 минут, после завершения которого судебное заседание продолжено. После перерыва стороны и их представители в судебное заседание не явились.

Согласно статье 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

Исследовав непосредственно материалы дела, заслушав пояснения присутствующей стороны, оценив в совокупности доказательства и доводы, приведенные сторонами в обоснование своих требований и возражений, суд установил следующее.

Как указано в заявлении, заказчиком - проводился электронный аукцион: «Продукты питания Смесь белковая» (извещение № 0318200064021000071).

В обоснование поданного заявления заявитель ссылается на положения ГК РФ, Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - «Закон о контрактной системе»), полагая, что соответствующими нормами Заказчику предоставлено право устанавливать любые условия Контракта, если Законом не установлен прямой запрет на такие условия.

Решением комиссии Управления от 18.06.2021 № 907/2021-КС по делу № 023/06/64- 2956/2021 жалоба ООО «Иннованта» на действия ГБУЗ «Специализированная психиатрическая больница № 5» Министерства здравоохранения Краснодарского края признана обоснованной и административным органом также выдано предписание от 18.06.2021 № 238.

Заявитель с принятым решением и предписанием не согласен, что послужило основанием для обращения заявителя в суд.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения в суд.

Принимая решение, суд руководствовался следующим.

В силу части 1 статьи 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном указанным Кодексом.

В соответствии с частью 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых

решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу ч. 2 ст. 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

Исходя из положений ст. 198 - 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания незаконным ненормативного акта, действий органа государственной власти необходимо наличие совокупности двух условий: несоответствия оспариваемого акта, действий закону и нарушение ими прав и законных интересов заявителя по делу.

Основанием для принятия решения суда о признании ненормативного правового акта, решения и действий (бездействия) государственного органа или органа местного самоуправления недействительными являются одновременно как их несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение ими гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием (пункт 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Отношения в сфере закупок, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд, урегулированы Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе или Закон № 44-ФЗ), настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся:

- 1) планирования закупок товаров, работ, услуг;
- 2) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);
- 3) заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, либо иным юридическим лицом в

соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт);

- 4) особенностей исполнения контрактов;
- 5) мониторинга закупок товаров, работ, услуг;
- 6) аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг;
- 7) контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

Согласно статье 8 Закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (часть 1).

Согласно ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Согласно п. 1, п. 2, ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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 3 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 при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании,

законодательством РФ о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с ст. 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного ч. 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где Заказчиком установлены требования в отношении закупаемого товара (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие):

№ п/а	Наименование продукта	Характеристика продукта				Ед. изм.	Кол-во
		Область применения, качество, характеристики продукта	Фасовка, упаковка	Запас срока годности на момент поставки	Периодичность поставки		
1	Смесь белковая Композитная сухая КТРУ 10.86.10.910-00000002	Вид применяемого сырья: Белок молока Агломерированная форма: Да Наличие обогащающих компонентов: Да	Упаковка: пакеты из многослойных полимерных материалов, масса нетто от 1,0 до 10,0 кг.	Срок годности не менее 10 месяцев	по заявке заказчика с 6.30 утра до 12.00 дня (дозавоз товара, в случае необходимости, осуществляется до 15.00 часов)	кг	230

Документация электронного аукциона содержит Раздел «Информационная карта», где Заказчиком установлено:

39	Требования, установленные в соответствии с законодательством РФ к товару, работе, услуге	в с к требование в соответствии с п. 3 ч. 5 ст. 66 Федерального Закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» о предоставлении во второй части заявки копии документов, подтверждающих соответствие товара, данным документом является свидетельство о государственной регистрации на предлагаемый к поставке товар
----	--	---

Согласно ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 3 «Проект контракта», где заказчиком установлено:

«3.5. Поставщик обязан одновременно с передачей товара передать заказчику относящиеся к нему документы, предусмотренные законодательством РФ, производителем Товара и настоящим Контрактом»;

«3.3. проекта Контракта указан состав документов, которые поставщик обязан предать Заказчику в день поставки товара:

... - Акт сдачи-приемки товара в 2 (двух) экземплярах (по 1 (одному) экземпляру для каждой из сторон), подписанный со стороны поставщика;

- копии товарных накладных по форме № ТОРГ-12, подписанных получателями и заверенные печатью поставщика (при наличии печати);

- счета-фактуры;

- копии документов, подтверждающие лечебные и (или) профилактические свойства поставляемой смеси белковой композитной сухой, подтвержденные результатами исследований ее клинической эффективности, в соответствии с требованиями п. 5.1.8 ГОСТ 33933- 2016. «Продукты диетического лечебного и диетического питания. Смеси белковые композитные сухие. Общие технические условия...».

Согласно ч. 3 ст. 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Учреждением объявлен электронный аукцион на закупку смеси белковой композитной сухой (СБКС) (ГОСТ 33933-2016).

Данная категория продукции согласно ст. 1 названного стандарта отнесена к специализированным пищевым продуктам для диетического лечебного и диетического профилактического питания взрослых и детей старше трех лет в качестве компонента для приготовления готовых блюд.

В силу ч. 2 ст. 25 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции» специализированная пищевая продукция допускается к производству (изготовлению), хранению, перевозке (транспортированию) и реализации после ее государственной регистрации в установленном порядке.

В соответствии с ч. 2 ст. 10 ТР ТС 027/2012 «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания» при государственной регистрации продукции диетического лечебного и диетического профилактического питания предоставляется документ(ы), подтверждающий(е) заявленные лечебные и (или) профилактические свойства.

Согласно п. 6 Правил оформления свидетельства о государственной регистрации продукции, утвержденных Решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от

30.06.2017 г. № 80, Уполномоченный орган: а) принимает и регистрирует заявление; б) проводит экспертизу документов и сведений, представленных заявителем в соответствии с требованиями, установленными техническим регламентом (техническими регламентами) (в случае оформления свидетельства, подтверждающего соответствие продукции требованиям технического регламента (технических регламентов); в) вносит сведения о свидетельстве в национальную часть единого реестра свидетельств о государственной регистрации продукции; г) оформляет и выдает свидетельство.

Таким образом подтверждение соответствия СБКС требованиям технических регламентов включает в себя представление заявителем в уполномоченный орган документа (-ов), подтверждающего(их) заявленные лечебные и (или) профилактические свойства, проведение уполномоченным органом экспертизы предоставленных документов и заканчивается выдачей свидетельства о государственной регистрации, внесением информации в Единый реестр свидетельств о государственной регистрации.

Подтверждение заявленных лечебных и (или) профилактических свойств - обязательная процедура, выполняемая производителем СБКС (заявителем при государственной регистрации), без проведения которой не допускается ни производство, ни дальнейшая реализация СБКС.

Подтверждение заявленных лечебных и (или) профилактических свойств в соответствии с п. 5.1.8 ГОСТ 33933-2016 выполняется в отношении «конкретной СБКС с установленным химическим составом (пищевой ценностью) и энергетической ценностью», а не в отношении каждой партии такой СБКС, в связи с чем, предоставление этих документов с каждой партией товара, как было прописано заказчиком в проекте контракта, не соответствует требованиям Технического регламента.

Таким образом, при осуществлении закупки заказчиком предъявлено избыточное требование о предоставлении участником в составе второй части заявки Свидетельства о государственной регистрации на товар.

Согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе по результатам проведенной электронной процедуры в проект контракта, размещенного в составе документации о закупке, включается информация о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара).

Таким образом, по результатам проведенной конкурентной процедуры заказчику известно, какой товар предложен к поставке участником. Заказчик принял решение о заключении Контракта на поставку этого конкретного товара. Соответствующая информация включена в Контракт, что указывает на согласование сторонами существенных условий договора поставки в части товара, характеристики которого оговорены не только перечислением отдельных показателей, а путем полной идентификации товара с указанием его наименования, данных о государственной регистрации и пр.

Экспертиза результатов исполнения Контракта в части определения соответствия поставленного товара условиям Контракта заключается в сопоставлении данных, отраженных на маркировке, с данными Контракта. Заказчик не может отказаться от приемки поставленного товара, законно находящегося в обороте, по причинам, не связанным с качеством товара, особенно учитывая, что наименование товара отражено в Контракте. При этом подтверждение клинической эффективности СБКС на показатели качества товара не влияет.

В случае, если Заказчик полагает, что документы, подтверждающие заявленные лечебные и (или) профилактические свойства СБКС, должны быть предоставлены ему в соответствии с требованиями действующего законодательства, такое требование должно быть включено не в проект Контракта, а во вторую часть заявки, поскольку речь идет не о соответствии товара условиям Контракта, а о его соответствии требованиям, установленным законодательством РФ, что заказчиком сделано не было. Однако и установление такого требования в закупочной документации означало бы нарушение

требований частей 5-6 ст. 66 Закона о контрактной системе, поскольку документом, подтверждающим соответствие товара требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ, является свидетельство о государственной регистрации специализированного пищевого продукта. При этом заказчик не уполномочен определять правомерность нахождения СБКС в обороте, отменять решение уполномоченного органа о государственной регистрации этой СБКС либо игнорировать это решение.

Довод заявителя о том, что документы, подтверждающие заявленные лечебные и (или) профилактические свойства СБКС, требуются ему для надлежащего проведения экспертизы результатов, предусмотренных Контрактом, судом отклонено, поскольку в этой части экспертиза уже проведена уполномоченным органом государства члена ЕАЭС. Сами по себе документы, подтверждающие эффективность СБКС, не относятся к документам, которые в соответствии с требованиями действующего законодательства подлежат обязательному обнародованию, предоставлению неограниченному кругу лиц.

ООО «Иннованта» производителем СБКС не является и правом требовать от производителя или другого поставщика (в случае приобретения товара не у производителя) предоставить обществу документы, подтверждающие заявленные лечебные и (или) профилактические свойства, не обладает, в связи с чем, условие Контракта, обязывающее поставщика предоставить эти документы заказчику, является невыполнимым, поскольку у поставщика эти документы отсутствуют.

Довод заявителя о том, что документы, подтверждающие заявленные лечебные и (или) профилактические свойства СБКС, ему необходимы для проведения экспертизы результатов, предусмотренных Контрактом, судом отклонен, поскольку не основан на нормах действующего законодательства. При закупке медицинских препаратов заявитель не установил требования к поставщикам о предоставлении документов, подтверждающих безопасность, эффективность, биодоступность этих препаратов и пр., при этом Федеральным законом от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», другими нормативными правовыми актами к лекарственным средствам установлены в значительной мере более строгие требования, нежели требования, предъявляемые техническими регламентами к специализированным пищевым продуктам.

Из жалобы ООО «Иннованта», а также из оспариваемого решения УФАС по Краснодарскому краю, видно, что до подачи жалобы в антимонопольный орган общество трижды направляло запрос заказчику о разъяснении положений документации об электронном аукционе в части включения в проект Контракта требований о предоставлении поставщиком вместе с товаром документов, подтверждающих лечебные и (или) профилактические свойства СБКС. Все запросы общества в данной части оставлены заявителем без ответа.

В том числе, заявитель не разъяснил, какие именно документы (наименование) должны быть предоставлены поставщиком.

В своих разъяснениях Заказчик не предоставил разъяснение по вопросу предоставления документов, подтверждающих лечебные и (или) профилактические свойства поставляемой смеси белковой композитной сухой, подтвержденные результатами исследований ее клинической эффективности, в соответствии с требованиями п. 5.1.8 ГОСТ 33933-2016. «Продукты диетического лечебного и диетического питания. Смеси белковые композитные сухие. Общие технические условия», что нарушает положения ч. 4 ст. 65 Закон о контрактной системе.

Из письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» следует, что в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и

позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

В случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например, значение - 5 единиц;

2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например, от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки.

Заказчиком в Разделе 2 «Описании объекта закупки» установлено требование «Срок годности не менее 10 месяцев», при этом Заказчиком не определено как наименование показателя или значение.

Согласно ст. 473 Гражданского кодекса РФ срок годности товара определяется как период со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден для использования, либо как дата, до наступления которой товар остается пригодным.

В соответствии с п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 -6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Документация электронного аукциона содержит Инструкцию по заполнению заявки, где Заказчиком установлено: «Предложение участника в отношении объекта закупки должно содержать конкретные значения показателей. Не допускается наличие неопределенности в значениях или множественность значений, свойственных модельному ряду закупаемых (используемых) товаров».

В связи с чем, указание в первой части заявки на участие в аукционе конкретного срока годности на момент поставки товара возможно только на дату передачи товара конкретному получателю.

При изложенных обстоятельствах, антимонопольным органом по результатам проведения внеплановой проверки правомерно установлены нарушения Закона о контрактной системе, а именно: допущены нарушения ч. 3 ст. 7, п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

В связи с изложенным, жалоба ООО «Иннованта» в оспариваемом решении признана обоснованной, поскольку в действиях Заказчика - ГБУЗ «Специализированная психиатрическая больница №5» МЗ КК правомерно установлено нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 4 ст. 65, п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе и выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

Согласно информации, представленной в Краснодарское УФАС России, поступившей из ГБУЗ «Специализированная психиатрическая больница №5» МЗ КК (исх.№378-х от 13.07.2021г.) «Об исполнении предписания №238» Заказчик при направлении проекта контракта победителю исключил из п. 3.3 требование о предоставлении копий документов в соответствии с п.5.1.8 ГОСТ 33933-2016 «Продукты диетические лечебного и диетического питания. Смеси белковые композитные сухие. Общие технические условия». Контракт направлен на подпись победителю.

В силу части 20 статьи 18.1 Федерального закона N 135-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона N 135-ФЗ.

В соответствии с подпунктом "а" пункта 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона N 135-ФЗ антимонопольный орган уполномочен выдавать организатору торгов обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

В связи с тем, что выводы антимонопольного органа в оспариваемом решении являются правомерными, предписание, выданное антимонопольным органом на устранение нарушений, также следует признать обоснованным. Самостоятельных оснований к признанию предписания незаконным в силу превышения Краснодарским УФАС России своих полномочий, отсутствия связи и направленности с устранением нарушения, неясности, неисполнимости заявителем не приводится и судом не установлено.

Судом не принимаются доводы заявителя, как не основанные на верном толковании норм действующего законодательства, так и не соответствующие фактическим обстоятельствам дела, установленным судом, не свидетельствующие сами по себе о незаконности оспариваемого решения антимонопольного органа.

Согласно ч. 5 ст. 200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличие у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действие (бездействие).

Антимонопольный орган представил суду доказательства, подтверждающие

правомерность, законность и обоснованность вынесения оспариваемого решения и предписания.

При указанных обстоятельствах заявленные требования являются необоснованными и удовлетворению не подлежат.

Судебные расходы следует отнести на заявителя.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с момента принятия (изготовления решения в полном объёме) путем подачи апелляционной жалобы в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Краснодарского края.

Судья

Р.А. Нигоев