



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

**г. Краснодар  
21 декабря 2022 г.**

**Дело № А32-35726/2021**

Резолютивная часть объявлена 15.12.2022. Полный текст решения изготовлен 21.12.2022

Арбитражный суд в составе судьи А.В. Лесных, при ведении протокола помощником судьи Поповской А.И., рассмотрев в судебном заседании заявление ГБУ здравоохранения «Специализированная психиатрическая больница № 5» Министерства здравоохранения Краснодарского края, с. Суворовское Краснодарский край к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, третьи лица: (1) ООО «Иннованта», г. Химки Московская область (2) ООО «Энзовин Нутришн», г. Москва (3) ООО «Протснаб», г. Москва

**об оспаривании решения от 18.06.2021 № 908/2021-КС по делу № 023/06/64-2957/2021.  
об оспаривании предписания от 18.06.2021 № 239.**

При участии в заседании:

от заявителя: не явился, извещен,

от заинтересованного лица: не явился, извещен,

от третьего лиц: не явились, извещены,

**УСТАНОВИЛ:**

Государственное казенное учреждение Краснодарского края «Дирекция государственных закупок», г. Краснодар (далее - заявитель) обратилось в Арбитражный суд Краснодарского края с исковым заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - заинтересованное лицо): об оспаривании решения от 17.05.2021 № 692/2021-КС по делу № 023/06/67-2318/2021. об оспаривании предписания от 17.05.2021 № 692/2021-КС по делу № 023/06/67-2318/2021.

Представители сторон в судебном заседании не присутствовали, о времени и месте проведения судебного заседания извещены надлежащим образом. Судебное заседание проведено в отсутствие представителей сторон в порядке ст. 156 АПК РФ.

Изучив материалы дела, и оценив в совокупности все представленные доказательства, суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Так, заказчиком - проводился электронный аукцион: «Продукты питания Смесь белковая» (извещение № 0318200064021000072).

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 № 908/2021-КС по делу № 023/06/64-2957/2021 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 № 239.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, 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.

Согласно частям 4-5 ст. 200 АПК РФ, при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, 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, а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, для признания недействительным (незаконным) ненормативного правового акта, решения, действий (бездействия) органа, осуществляющего публичные полномочия, необходимо наличие одновременно двух обязательных условий: несоответствие данного акта, решения, действий (бездействия) закону и нарушение ими прав и охраняемых законом интересов заявителя.

Обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение 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 действия (бездействие).

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

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):

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/п	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)	г	30

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

9	Требования, установленные в соответствии с законодательством РФ к товару, работе, услуге	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 това-

ра, 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.

Также установлено, что контракт, заключенный по результатам спорной закупки согласно данным ЕИС в полном объеме исполнен. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, заказчиком проведена, исполнение в полном объеме принято.

Судом не принимаются доводы заявителя, изложенные в заявлении, как не основанные на верном толковании норм действующего законодательства, так и не соответствующие фактическим обстоятельствам дела, установленным судом.

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

Судебные расходы следует отнести на заявителя.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 200-201 АПК РФ, арбитражный суд

**РЕШИЛ:**

В удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд в установленный Законом срок.

**Судья**

**А.В. Лесных.**

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного  
департамента  
Дата 10.11.2021 3:42:15  
Кому выдана Лесных Андрей Владимирович