|  |  |
| --- | --- |
|   | **ООО «Железный человек» (далее – Заявитель)**Бульвар 70-летия победы Великой Отечественной Войне 8, по.8, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424033**МБУЗ «ГБСМП» (далее – Заказчик)**Большой проспект 16, г. Таганрог, Ростовская область, 347930**РТС-тендер (далее – Оператор электронной площадки)** |

**РЕШЕНИЕ**

по делу № 061/06/64-435/2021

11.03.2021 гор. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок:

|  |  |
| --- | --- |
| Председатель Комиссии: |  М.А. Благодарев, |
| Члены Комиссии: |  В.В. Моргунов, В.Н. Гижко |

по итогам рассмотрения жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона №0358300000521000039 «Право заключить договор на поставку изделий медицинского назначения для нужд МБУЗ "ГБСМП"» (далее - аукцион, закупка) по признакам нарушения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), с использованием системы видеоконференц-связи (ВКС), в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного надлежащим образом, в присутствии представителя Заказчика – Черемисова Н.А.,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступила жалоба Заявителя на положения Документации о закупке.

Заказчик не согласился с доводами Заявителя; представил в Комиссию Ростовского УФАС письменные пояснения по жалобе.

В соответствии с ч.1, ч.3 ст.99 Закона, «Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14, в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

19.02.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) Заказчик разместил Извещение о проведении электронного аукциона №0358300000521000039, согласно которого: 1) начальная (максимальная) цена контракта составляет 26 472 792,00 рублей; 2) дата и время окончания подачи заявок: 02.03.2021 14:00 МСК.

Контракт по итогам названной закупки на момент рассмотрения дела не заключен.

Согласно довода жалобы, товары, указанные Заказчиком в поз. № 1-4, имеет возможность поставить ограниченный круг лиц. Совокупность характеристик, установленная в Документации о закупке препятствует осуществить поставку различных эквивалентных моделей, что является ограничением конкуренции и нарушением норм Закона.

Так, требованиям к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товара «Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство»:

- (позиция №1) соответствует только один товар – стент коронарный «Калипсо», производитель ООО «Ангиолайн»;

- (позиция №2) соответствует только один товар – стент коронарный Resolute Integrity производитель «Медтроник Инк.».

В соответствии с ч.2 ст.8 Закона, 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.

Пунктом 1 ч.1 ст.64 Закона установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст.33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с ч.ч. 3 - 6 ст. 66 Закона и инструкция по ее заполнению.

Согласно пп.1,2 ч.1 ст.33 Закона, 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 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.

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 Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации 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 Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Частью 2 ст.33 Закона закреплено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 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.

Из буквального толкования вышеприведенных положений Закона следует, что при формировании технического задания Заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Однако Заказчик, осуществляющий закупку в соответствии с положениями Закона, при описании объекта закупки должен зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые ему необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Согласно п.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, 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 Закона.

Согласно письменным пояснениям, Заказчик указал, что формирование требований к закупаемому товару осуществлялось в соответствии с требованиями Закона, с учетом собственных нужд. Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки. При этом, Закон не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара в документации устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Дополнительно представитель Заказчика пояснил, что объектом закупки являются покрытые лекарственным веществом коронарные стенты различных производителей. Коронарные стенты являются высокотехнологичным медицинским изделием, используемым для лечения угрожающих жизни состояний патологии сосудов сердца. Этот метод лечения относится к эндоваскулярным хирургическим вмешательствам и считается малоинвазивным. При выполнении процедуры стентирования коронарной артерии используется различный расходный материал для доставки стента в пораженный участок. Все расходные материалы должны подходить друг к другу и быть удобны врачу. Для выполнения операции доктор должен быть знаком с техниками имплантации определенных стентов и быть уверенным в успехе проведенной процедуры.

Заявителем не представлено информации, позволяющей сделать вывод о наличии избыточных характеристик к закупаемой продукции, установленных с целью ограничения конкуренции и закупки конкретного товара у конкретного производителя.

Закон не содержит норм, ограничивающих право Заказчика включать в документацию об электронном аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, равно как и норм, обязывающих Заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В зависимости от своих потребностей Заказчик вправе установить конкретные требования к качеству, к техническим, функциональным характеристикам товара, к размерам, к упаковке, максимальным или минимальным значениям показателей, что подтверждается ч.1-2 ст.33 Закона.

Закон не содержит как норм, ограничивающих право Заказчика включать в документацию о закупке требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих заказчика устанавливать в документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг. Также Закон не предусматривает определение поставщика (подрядчика, исполнителя) только при условии наличия более чем одного производителя (подрядчика, исполнителя) товара, работы, услуги, необходимых заказчику, и не допускает определение как участниками рынка, так и контрольными органами в сфере закупок потребности заказчика в товаре, работе, услуге и их характеристик (потребительских свойств).

В силу ч. 9 ст. 105 Закона к жалобе должны быть приложены документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Следовательно, обязанность доказывания доводов жалобы возлагается на Заявителя.

В рамках рассмотрения жалобы Заявителя, правовое значение имеет последовательное полное и объективное установление правоприменителем во взаимодействии с лицами, в отношении которых организован и проводится административный контроль, всех фактов, которые имеют правовое значение. В свою очередь проверяемые (контролируемые) лица могут и должны на этапе административного (досудебного) контроля привести исчерпывающие объяснения, сведения в обоснование своим доводам. При этом предмет доказывания формируется именно во взаимодействии антимонопольного органа и иных участников процедуры; все значимые факты выясняются по мере необходимости в связи с их признанием или отрицанием.

Административный процесс не обязывает антимонопольный орган устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса; притом, что все участники процесса располагают соответствующими процедурными возможностями.

Решение антимонопольного органа принимается в соответствии с тем объемом документов и сведений, которые были им собраны и раскрыты участниками процесса на данной стадии.

Между тем, Заявитель не представил в материалы дела доказательств относительно документального подтверждения доводов жалобы, с точки зрения достаточности и достоверности, которые бы позволяли сделать вывод о нарушении Заказчиком норм Закона, а также об отсутствии возможности принять участие в данном аукционе.

Аналогичная правовая позиция изложена, в том числе, в Решении Арбитражного суда Ростовской области от 17.09.2020 г. по делу № А53-13021/2020.

 Следовательно, доводы жалобы о нарушении Заказчиком Закона при описании объекта закупки необоснованные.

На основании Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 г. № 728,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Железный человек» необоснованной.

В силу ч.9 ст.106 Закона 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. Благодарев

Члены Комиссии В.В. Моргунов

 В.Н. Гижко

исп. Гижко В.Н.

тел.: (863) 240-86-88.