



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орёл, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

23.03.2021 № 1417/03

На № _____ от _____

Заявителю:

ООО «Морской ординар»
197198, г. Санкт-Петербург, ул. Ропшинская,
д. 4, лит. А, пом 5Н,6Н
E-mail: morskojput@gmail.com

Заказчику:

Бюджетному учреждению здравоохранения
Орловской области
«Орловская областная клиническая больница»
(БУЗ ОО «ООКБ»)
302028, Орловская область, г. Орел,
б-р.Победы, 10
e-mail: okb71@bk.ru

Уполномоченный орган:

Департаменту экономического развития
и инвестиционной деятельности Орловской области
302021, г. Орёл, площадь Ленина, д. 1, каб. 536
e-mail: mirage@adm.orel.ru
mln@adm.orel.ru

Оператору ЭТП:

ООО «РТС-тендер»
e-mail: ko@rts-tender.ru

(Извещение № 0154200000721000115)

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/06/33-183/2021 о нарушении законодательства о закупках

18 марта 2021 года

г. Орёл

Комиссия Орловского УФАС России по контролю закупок (далее - Комиссия) в составе: председателя Комиссии Бочкова С.А., заместителя руководителя - начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; членов Комиссии: Торшиной О.А., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Шмыгиной Е.И., специалиста-эксперта отдела естественных монополий и рекламы,

в присутствии представителей заявителя: ООО «Морской ординар» (далее - Заявитель) - Андрусенко С.П., Мацькова В.В.,

в присутствии представителя заказчика: Бюджетного учреждения здравоохранения Орловской области «Орловская областная клиническая больница» (далее – БУЗ ОО «ООКБ», Заказчик) - Челнокова А.Н.,

в присутствии представителя уполномоченного органа: Департамента экономического развития и инвестиционной деятельности Орловской области (далее – Уполномоченный орган) - Мирзоевой Л.Н.,

рассмотрев жалобу ООО «Морской ординар» на действия Заказчика при разработке документации об аукционе на закупку расходных материалов для отделения РХМДиЛ, извещение № 0154200000721000115 (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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), пунктом 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - Административный регламент),

У С Т А Н О В И Л А:

В жалобе Заявитель указал, что Заказчик разработал документацию об Аукционе противоречащую требованиям Закона, а именно:

- 1) позиция 10 Технического задания сформирована под товар единственного производителя – MReue производства компании Cook Incorporated, США;
- 2) позиция 10 Технического задания имеет техническую ошибку – Заказчик установил требование к длине спирали, указав единицу измерения в миллиметрах, в то время как длина спиралей для эмболизации измеряется в сантиметрах;
- 3) требования к техническим характеристикам закупаемого товара, установлены таким образом, что совокупности этих требований отвечает только товар одного производителя, что имеет признаки ограничения конкуренции.

Представители Уполномоченного органа и Заказчика считают жалобу необоснованной, пояснили, что описание объекта закупки произведено в соответствии с требованиями Закона, исходя из потребности Заказчика.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления внеплановой проверки, Комиссия установила следующее.

1. В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе new.zakupki.gov.ru – 26.02.2021;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- 3) начальная (максимальная) цена контракта – 30 972 549,10 рублей;
- 4) на участие в Аукционе подано 5 (пять) заявок, 3 заявки были допущены для участия в Аукционе, 2 – отклонены.
- 5) дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 11.03.2021;
- 6) дата проведения аукциона – 15.03.2021.

2. По доводам, изложенным в жалобе.

2.1. Как следует из пункта 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении

такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона 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.

На основании части 2 статьи 33 Закона 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.

В соответствии с частями 5-6 статьи 23 Закона формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Каталог) обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок. Порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Указанные Порядок и Правила утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 2 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 Каталог используется заказчиками в целях:

- а) обеспечения применения информации о товарах, работах, услугах, в том числе в:
- извещении об осуществлении закупки;
 - приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом (далее - приглашение);
 - документации о закупке;

- контракте;
- реестре контрактов, заключенных заказчиками;

б) описания объектов закупки, которое включается в план-график закупок, извещение об осуществлении закупки, приглашение и документацию о закупке.

Из пункта 4 Правил следует, что Заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «и» пункта 10 Правил, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);

в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

В пункте 5 Правил указано, что Заказчик вправе указать в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Федерального закона, которые не предусмотрены в позиции каталога.

В соответствии с пунктом 6 Правил, случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Согласно извещению о проведении закупки и аукционной документации Заказчиком при планировании и осуществлении закупки, указании наименования объекта закупки и описании закупаемого товара, использован Каталог.

Заказчиком в описании объекта закупки установлены также дополнительные требования к характеристикам товаров, не предусмотренные описанием товаров в Каталоге, вместе с тем приведено обоснование необходимости включения в описание товара дополнительных характеристик, не предусмотренных Каталогом.

Комиссия Орловского УФАС России отмечает, что указанные действия Заказчика не противоречат требованиям действующего законодательства.

Требования к качественным, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика, определены в Разделе III. «Техническое задание» документации об Аукционе, согласно которому:

№ п/п	Наименование	КТРУ	Показатели	Значения показателей	Ед. изм.	Кол-во
10	Спираль для эмболизации сосудов вне головного мозга	32.50.50.190-00001555	Стерильное нерассасывающееся имплантируемое устройство предназначено для того, чтобы индуцировать тромбоз кровеносного сосуда вне головного мозга для лечения аневризмы и/или артериовенозной мальформации вне головного мозга;	Наличие	шт.	5

		оно не предназначено для сосудов головного мозга. Изготовлено в виде металлической проволоки или проволоки из металла и синтетического полимера, которая скручивается в спираль при размещении в аневризме или сосудах, окружающих мальформацию; оно, как правило, предварительно прикреплено к неимплантируемой проволоке для доставки. Может содержать устройства одноразового использования, связанные с имплантацией (например, проволока для доставки, катетер).		
		Неабсорбируемые микроволокна из нейлона или аналога обеспечивают формирование более прочного каркаса и надежное тромбирование	Наличие	
		Длина спирали обеспечивает проведение вмешательств на сосудах с различной степенью поражения	Не менее 3 мм не более 15 мм	
		Диаметр спирали обеспечивает проведение вмешательств на сосудах с различной степенью поражения	Не менее 2 мм не более 10 мм	
		Спираль предустановлена на системе доставки Соответствует КТРУ	Наличие	

Заявитель сообщает, что по указанной позиции в соответствии с инструкцией по заполнению заявки Заказчик просит указать не менее 2-х конкретных значений на такие параметры, как «длина спирали», «диаметр спирали», вместе тем под названное описание подходит товар единственного производителя - MReye производства компании Cook Incorporated, США.

Из пояснений Заказчика следует, что товар, указанный в пункте 10 Технического задания, соответствует как минимум нескольким производителям, например:

- 1) MReye производства компании Cook Incorporated, США;
- 2) спирали производства компании Boston Scientific, США

Кроме того, требованиями аукционной документации не запрещено предоставлять по одному пункту Технического задания товары двух разных производителей. Предлагаемое же к поставке количество спиралей для эмболизации сосудов вне головного мозга разных производителей остается на усмотрение участника закупки.

В части довода Заявителя о том, что спирали производства компании Boston Scientific не подходят под описание объекта закупки, Комиссия отмечает следующее.

Медицинские изделия производства компании Boston Scientific поставляются по регистрационному удостоверению РЗН 2016/5123 от 06.04.2020.

Из анализа указанного регистрационного удостоверения следует, что по параметру «длина спирали» требованию Заказчика соответствуют: Спираль эмболизационная толкаемая Straight-18 в отдельной стерильной упаковке, длиной 2 мм, 5 мм 1шт/уп., 5шт/уп.; Спираль эмболизационная толкаемая Figure 8-18 в отдельной стерильной упаковке, длиной 10 мм – 1шт/уп., 5 шт/уп.

Следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Заявитель также указывает, что Заказчик неправомерно установил следующий параметр «Спираль предустановлена на системе доставки Соответствует КТРУ Наличие». Вместе с тем согласно КТРУ по коду 32.50.50.190-00001555 указанного параметра для описания объекта закупки не существует.

В пункте 10 Технического задания указано, что «Спираль для эмболизации сосудов вне головного мозга» соответствует коду КТРУ 32.50.50.190-00001555.

Согласно информации, содержащейся в Каталоге товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд, медицинским изделиям «Спираль для эмболизации сосудов вне головного мозга», соответствующим коду позиции КТРУ 32.50.50.190-00001555, присвоен вид Номенклатурной классификации – 323510 Спираль для эмболизации сосудов вне головного мозга.

В описании по классификатору указано следующее: «Стерильное нерассасывающееся имплантируемое устройство предназначено для того, чтобы индуцировать тромбоз кровеносного сосуда вне головного мозга для лечения аневризмы и/или артериовенозной мальформации вне головного мозга; оно не предназначено для сосудов головного мозга. Изготовлено в виде металлической проволоки или проволоки из металла и синтетического полимера, которая скручивается в спираль при размещении в аневризме или сосудах, окружающих мальформацию; оно, как правило, предварительно прикреплено к неимплантируемой проволоке для доставки. Может содержать устройства одноразового использования, связанные с имплантацией (например, проволока для доставки, катетер)».

Таким образом, требование Заказчика, установленное к значению показателя «Спираль предустановлена на системе доставки – Наличие», не противоречит КТРУ.

2.2. Заявитель указывает, что в позиция 10 Технического задания Заказчиком установлено требование к длине спирали в миллиметрах, в то время как длина спиралей для эмболизации измеряется в сантиметрах.

Из пояснений Заказчика следует, что требования к длине медицинских изделий в миллиметрах установлено Заказчиком исходя из возникшей потребности с учетом специфики деятельности медицинского учреждения.

Малая длина спиралей обусловлена необходимостью проведения эмболизации маточных артерий.

Комиссия отмечает, что положениями Закона не предусмотрено каких-либо ограничений по включению в документацию о закупке требований к объекту закупки, являющихся значимыми для заказчика. Действующее законодательство не ограничивает право Заказчика приобретать товары, работы и услуги в соответствии со своими нуждами и спецификой деятельности.

Заказчик вправе определять такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют его потребностям с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств, но не способствуют ограничению количества участников закупки. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, уточнить его характеристики, поскольку потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении соответствующих требований.

Кроме того, в регистрационном удостоверении РЗН 2016/5123 от 06.04.2020 для медицинских изделий производства компании Boston Scientific длины спиралей указаны в миллиметрах.

Заказчик также указал, что на участие в Аукционе было подано 5 заявок, 3 из которых были допущены для участия в Аукционе, при этом участники по пункту 10 предложили разных производителей товара.

Комиссия полагает, что отсутствие у Заявителя товара, соответствующего требованиям Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком требований Закона.

Следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2.3. Частью 2 статьи 33 Закона установлено, 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.

Кроме того, с точки зрения пунктов 1, 2, 3 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, при указании заказчиком в аукционной документации 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.

Таким образом, Заказчик вправе определить в своей заявке такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств. При этом Заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупки, поскольку потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении соответствующих требований.

Следовательно, при формировании технического задания Заказчику, в рамках Закона, предоставлены полномочия по самостоятельному определению характеристик услуг, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. Вместе с тем, Заказчики, осуществляющие закупку по правилам Закона, при описании объекта закупки должны таким образом излагать требования к заявленным товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товаров именно с такими характеристиками, которые ему необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Требования к аукционной документации сформулированы с учетом необходимости конечного результата – обеспечения лечебного учреждения необходимым товаром. Необходимо также отметить, что потребностью заказчика является поставка расходных материалов для отделения РХМДиЛ, а не их производство, в связи с чем, участником закупки может выступать любое заинтересованное лицо: компания, индивидуальный предприниматель или физическое лицо, имеющее возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком товаров, работ и услуг. При определении требований к закупаемой продукции Заказчик учитывает соответствие своих потребностей закупаемому товару.

Кроме того, товар с техническими характеристиками, указанными в Техническом задании документации об Аукционе, не запрещен к производству и использованию на территории Российской Федерации.

Документальное подтверждение факта невозможности поставки Заявителем и иными участниками закупки товаров, соответствующих требованиям документации об Аукционе, в материалах дела отсутствует.

Комиссия отмечает, что требования документации не ограничивают число участников закупки в связи с тем, что объектом закупки является поставка товара, а

не его изготовление, следовательно, участником данной закупки может являться любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе не являющиеся производителями требуемого к поставке товара, готовые поставить товар, отвечающий установленным Заказчиком требованиям.

Таким образом, документация о закупке не содержит требования к товару, безосновательно ограничивающие количество участников закупки. Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке. Предъявленные Заказчиком требования к поставляемому товару в равной степени распространялись на всех участников аукциона, ввиду чего любое лицо обладало возможностью закупить и поставить требуемый товар.

Предъявленные Заказчиком требования к поставляемому товару в равной степени распространялись на всех участников Аукциона, ввиду чего любое лицо обладало возможностью закупить и поставить требуемый товар.

Следовательно, довод Заявителя признается необоснованным.

Принимая во внимание, изложенное выше и руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона, пункта 3.38 Административного регламента Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Морской ординар» признать необоснованной.
2. Заказчику приостановление определения поставщика отменить.

Председателя Комиссии:

С.А. Бочков

Члены Комиссии:

О.А. Горшина

Е.И. Шмыгина

На основании части 9 статьи 106 Закона решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.