

## РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-428/2020

«16» декабря 2020г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц:

в присутствии представителей:

- Заказчика – ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области»;
- Заявителя – ООО «Биотик», без участия иных представителей сторон, извещенных надлежащим образом,

рассмотрела жалобу ООО «Биотик» (вх. № 02/3780 от 01.12.2020) на действия заказчика – ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку стентов коронарных для нужд ГБУЗ «Магаданская областная больница» (реестровый номер извещения 32009713687).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru/>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерное установление Заказчиком в аукционной документации требований к характеристикам товара; к сроку поставки товара; отсутствие четкого порядка сопоставления заявок участников (с учетом НДС/без учета НДС); требований к остаточному сроку годности товара; требований к заполнению инструкции.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги,

проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России,

### **УСТАНОВИЛА:**

1. 24.11.2020 Заказчиком ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» на официальном сайте РФ [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку стентов коронарных для нужд ГБУЗ «Магаданская областная больница» (реестровый номер извещения 32009713687)

Начальная (максимальная) цена договора - 9 585 000,00 (девять миллионов пятьсот восемьдесят пять тысяч) рублей 00 копеек, с учетом НДС.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 03.12.2020.

Дата и время рассмотрения первых частей заявок: 03.12.2020.

Дата и время проведения аукциона: 04.12.2020.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 03.12.2020 на участие в аукционе поступило 3 (три) заявки (порядковые номера 524490, 525308, 526002).

Из поступивших заявок соответствующей требованиям документации признана заявка участника с порядковым номером 524490 – ООО «МедГранд» (ИНН: 5018150743).

Участникам с порядковыми номерами заявок 525308, 526002 отказано в допуске к дальнейшей процедуре торгов ввиду несоответствия, требованиям, установленным в документации.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов по процедуре № 32009713687 от 07.12.2020 закупочной Комиссией принято решение о допуске ООО «МедГранд» к процедуре торгов.

По результатам подведения итогов аукцион признан несостоявшимся, договор решено заключить с ООО «МедГранд».

Определением Магаданского УФАС России № 341 от 09.12.2020 на основании части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», срок рассмотрения жалобы ООО «Биотик» продлен по 16.12.2020. Рассмотрение назначено на 16.12.2020 в 10 часов 00 минут (16.12.2020 г. в заседании Комиссии объявлялся перерыв до 15 часов 00 минут 16.12.2020).

**2.** В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Как следует из представленных материалов, Наблюдательным Советом

ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг (протокол № 5 от 24.12.2018, с изменениями, утвержденными протоколом №7 от 04.06.2020).

Согласно п. 1.3.2. Положения конкурентные закупки осуществляются, в том числе, способом проведения открытого аукциона в электронной форме.

Согласно п. 3.7.8. Положения аукционная документация должна содержать сведения, предусмотренные п. 1.8. данного Положения.

Согласно п. 1.8.2. Положения в документации о закупке обязательно указываются:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе следующими правилами:

а) в описание предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

б) в описание предмета 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 влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате Заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

8) порядок, место, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (ее этапов);

9) требования к участникам такой закупки;

10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

11) форма, порядок, дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;

12) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками участников закупки, если закупкой предусмотрена процедура вскрытия конвертов;

13) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

14) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

15) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

16) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ;

17) место, дата и время проведения аукциона, порядок его проведения, величина понижения начальной (максимальной) цены договора («шаг аукциона») – если проводится аукцион.

В разделе 2 документации о закупке «Техническая часть документации в электронном аукционе» указаны объем и краткие характеристики товара, а именно:

наименование товара МНН, ОКПД 2	Характеристики поставляемого товара	Ед. изм.	Кол-во	Цена за единицу	Сумма
	Стент для коронарных артерий выделяющий лекарственное средство, с рассасывающимся или нерассасывающимся полимерным				

<p>Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство. Тип 3</p> <p>0.13.190</p>	<p>покрытием. Лекарственное средство - эверолимуc или паклитаксель. Материал стента - кобальт-хром или нержавеющей сталь. Толщина балки стента - не менее 0.08 и не более 0.085 мм. Рабочая длина системы доставки стента - 145 см. Размер дистальной части системы доставки стента - не более 0.9 мм. Размер проксимальной части системы доставки стента - не более 0.71 мм. Номинальное давление стента: 8 или 10 атм. Расчетное давление разрыва стента: не менее 18 атм. для стентов диаметром 2.00 - 2.75 мм, не менее 16 атм. для стентов диаметром 3.00 - 4.00. Наличие диаметров стента: 2.00, 2.25, 2.50, 2.75, 3.00, 3.25, 3.50, 4.00 мм. Наличие длин стентов: 8, 12, 15, 18, 23, 28, 33, 38 мм. Максимальный размер совместимого проводника - не более 0.40 мм. Максимальный размер совместимого проводникового катетера- не более 6 French.</p>	шт	135	25 500,00	3 442 500,00
<p>Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство. Тип 2</p> <p>0.13.190</p>	<p>Стент для коронарных артерий выделяющий лекарственное средство, с рассасывающимся полимерным покрытием. Лекарственное средство - сиролимуc. Материал стента - кобальт-хром. Толщина балки стента - 0.07 или 0.065 мм для стентов диаметром 2.00-2.75 мм, не более 0.08 мм для стентов диаметром 3.00- 4.00 мм. Рабочая длина системы доставки стента - 140 см. Размер дистальной части системы доставки стента - не более 0.95 мм. Размер проксимальной части системы доставки стента - не более 0.69 мм. Номинальное давление стента: не более 9 атм. Расчетное давление разрыва стента: 14 или 19 атм. для стентов диаметром 2.00 мм, не менее 16 атм. для стентов диаметром 2.25-3.00, не более 16 атм. для стентов диаметром 3.50 - 4.00 мм. Наличие диаметров стента: 2.00, 2.25, 2.50, 2.75, 3.00, 3.50, 4.00 мм. Наличие длин стентов: 8, 10, 12, 14, 18, 24, 28, 32 мм. Максимальный размер совместимого проводника - не более 0.40 мм. Максимальный размер совместимого проводникового катетера- не более 6 French.</p>	шт	135	23 000,00	3 105 000,00
<p>Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство. Тип 1</p>	<p>Стент для коронарных артерий выделяющий лекарственное средство, с рассасывающимся полимерным покрытием. Лекарственное средство - сиролимуc. Материал стента - кобальт-хром. Толщина балки стента - 0.06 или 0.065 мм. Рабочая длина системы доставки стента - 140 см. Номинальное давление стента: 6 или 8 атм. для стентов диаметром 2.00 и 2.25 мм, 6 или 8 или 10 или 11 атм. для стентов диаметром 2.50 - 4.00. Расчетное давление разрыва стента: не менее 16 атм. для стентов диаметром 2.00-3.50</p>	шт	135	22 500,00	3 037 500,00

i0.13.190	мм, не менее 14 атм. для стентов диаметром 4.00 мм. Наличие диаметров стента: 2.00, 2.25, 2.50, 2.75, 3.00, 3.50, 4.00 мм. Наличие длин стентов: не менее 11 вариантов длин в диапазоне от 8 до 48 мм. Максимальный размер совместимого проводника - не более 0.40 мм. Максимальный размер совместимого проводникового катетера - не более 6 French.				
					<b>9 585 000,00</b>

**3.** Согласно доводу жалобы в документации о закупке установлено неправомерное требование к остаточному сроку годности товара «**не менее 12 месяцев**», при этом, как указывает Заявитель, техническому заданию позиции № 2 соответствует только стент компании NanoMed.

Однако, как указывает Заявитель, указанный стент не соответствует требованию к сроку годности, так как изготавливается со сроком годности 12 месяцев с момента производства и не может быть со сроком «не менее 12 месяцев» на момент поставки Заказчику ввиду временных затрат на логистику и сопутствующее документальное оформление.

Таким образом, по мнению Заявителя, ни один существующих стентов не подходит под совокупность требований технического задания и условий документации.

Из дополнительных пояснений, представленных Заказчиком от 16.12.2020 (вх. № 01/3996) по указанному доводу жалобы, следует, что срок годности стентов NanoMed составляет 3 года (36 месяцев) с даты стерилизации.

В подтверждение указанной позиции Заказчиком в материалы дела представлено письмо ООО «Наномед» от 04.12.2020 года, согласно которому гарантийный срок годности для стентов баллонорасширяемых коронарных в модификации «DE» - с лекарственным антипролиферативным покрытием – до 3 (трех) лет с даты стерилизации.

Кроме того, Заказчиком в материалы дела представлены доказательства того, что указанному параметру к сроку годности товара «не менее 12 месяцев» соответствуют стенты иных производителей (Supraflex Cruz, Xience Alpine, Стентоник).



Заказчик обратил внимание Комиссии, что на участие в аукционе подано три заявки участников, готовых поставить товар с указанным сроком годности.

Дополнительно Заказчик отметил, что требования к остаточному сроку годности товара на дату поставки сформулированы исходя, в том числе, из реальных потребностей Заказчика. Каждая позиция содержит в себе типоразмерный ряд стентов. Заранее, как пояснил Заказчик, эти типоразмеры не известны, они определяются при поступлении пациентов, в зависимости от каждого конкретного клинического случая. При этом, при поступлении конкретного пациента Заказчик не обладает информацией о необходимом типоразмере. В связи с чем, в Заявке будет заказан не один типоразмер, а несколько соседних, чтобы оптимально подобрать необходимый стент при проведении операции.

Как пояснил Заказчик, к примеру, в заявке будут указаны длины 10 и 12 мм. по 1 шт. Затем будет проведена операция и использован один стент, выбранный на операции. Второй стент будет отправлен на склад Заказчика. Таким образом, некоторый запас стентов сформируется на складе Заказчика. и Заказчик будет ждать подходящих пациентов для их применения. Чтобы раньше этого срока у стентов не окончился срок годности и Заказчик мог в итоге их использовать, а не списать, Заказчику нужен некоторый запас по сроку годности поставляемых стентов.

При указанных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

**4.** Из содержания жалобы ООО «Биотик» и дополнений к жалобе от 15.12.2020 года (вх. № 01/3966) следует, что совокупности требований позиции № 2 технического задания соответствует только продукция производства ООО «НаноМед».

Также Заявитель указал, что совокупности характеристик, указанных в позиции № 1 Технической части схожа продукция одного производителя: стент коронарный XienceAlpine производителя AbbottVascular, США, но полностью данным требованиям не соответствует ни XienceAlpine, ни любой из аналогов. Также Заявитель указал, что требование к стентам с покрытием паклитаксель или эверолисимус является необоснованным и ограничивает конкуренцию.

Одним из доводов жалобы в части установления необоснованных характеристик является установление по позиции 3 Технической части документации совокупности характеристик, которым соответствует продукция лишь одного производителя стент коронарный SupraflexCruz индийского производителя SMT.

В подтверждение вышеприведенных доводов Заявитель приложил к письменным дополнениям сравнительные таблицы с характеристиками коронарных стентов различных производителей с указанием ссылок на официальные сайты в подтверждение своей позиции.

На заседании Комиссии представители Заявителя поддержали позицию, изложенную в жалобе и в дополнениях к ней. Указали, что характеристики установлены в документации под определенного поставщика, что является ограничением конкуренции и нарушает нормы действующего законодательства о закупках.

Заказчик с указанными доводами не согласился по основаниям, изложенным в возражениях от 08.12.2020 (вх. № 02/3896) и в дополнительных пояснениях от 15.12.2020 (вх. № 01/3996).

Как указали представители ОГАОУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области», при составлении описания объекта закупки заказчик руководствовался спецификой лечебного процесса, используемых технологий в лечебном процессе и, соответственно, - особенностями закупаемого товара и его применения. Поставка товара, не соответствующего требованиям заказчика, может отрицательно отобразиться на качестве оказания медицинской помощи, состоянии здоровья пациентов, а также привести к срыву лечебного процесса.

Как сообщил Заказчик, в ходе подготовки к проведению закупки был проанализирован рынок данного товара. У заказчика имеется информация и документы о том, что техническому заданию по всем позициям соответствуют товары, по меньшей мере, двух разных производителей.

Также Заказчиком была представлена сравнительная таблица, где указаны аналоги стентов для коронарных артерий с характеристиками схожими с установленными в закупочной документации.

Кроме того, заказчиком было получено три коммерческих

предложения, свидетельствующих о том, что товар находится в свободной продаже. Комиссии было представлено 3 коммерческих предложения следующих поставщиков: ИП Гольцяпин М.В., ООО «МедГранд», ООО «Экстен Медикал» с указанием требуемых характеристик и различных производителей.

Комиссия, оценив указанные доводы сторон, приходит к выводу о том, что у заказчика при составлении аукционной документации, определении необходимого ему товара и установлении соответствующих характеристик, нет обязанности и возможности оценить соответствие всех потенциальных поставщиков на предмет соответствия требованиям, предусмотренным законодательством и аукционной документацией.

При размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного установления необходимых параметров и характеристик к товару, в частности, при описании товара заказчик вправе указывать качественные параметры к объекту закупок, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающими количество потенциальных участников закупок.

Необходимо отметить, что предметом аукциона является право на заключение договора на поставку стентов. В связи с этим, участником закупки могло выступить любое лицо (в том числе и не являющееся производителем товара), готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и удовлетворяющий потребности заказчика.

Заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования к товару, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом, заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета 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 влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и

оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Закупки осуществляются Заказчиком, в том числе, в целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для коммерческого использования, с установленными им показателями (п. 1.2.1 Положения).

При этом Заказчик руководствуется следующими принципами (п. 1.2.3 Положения):

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в том числе запрет на переговоры Заказчика (членов комиссии по закупкам) с участником закупки, если в результате создаются преимущественные условия для такого участника и (или) возникают условия для разглашения конфиденциальных сведений;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом стоимости жизненного цикла закупаемой продукции – при необходимости) и реализация мер, направленных на сокращение издержек Заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, в зависимости от своих потребностей Заказчик в документации о закупке вправе установить требования, в частности,

к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам) товара с учётом эффективного использования денежных средств.

Предметом аукциона в электронной форме является поставка, а не производство (изготовление) товара, соответственно поставить товар, может неограниченное количество поставщиков.

Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар с определенными характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении числа участников закупки, так как в возможный круг участников закупки входят как производители конкретной продукции, так и поставщики.

На основании изложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки, то есть такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара, а фактически устанавливает такие технические характеристики, которые ему необходимы для реализации своих целей и задач.

**На основании изложенного, вышеуказанные доводы заявителя о неправомерном установлении в закупочной документации требований к объекту закупки, ограничивающих конкуренцию, является необоснованным.**

Кроме того, по факту указания Заявителем в качестве обоснования доводов жалобы и доказательств своей позиции ссылок на сайты производителей в сети Интернет Комиссия отмечает, что информация, содержащаяся в открытом доступе в сети Интернет, не является официальным документом.

Источник информации, содержащийся в открытом доступе сети Интернет, не может достоверно свидетельствовать о наличии либо отсутствии какого-либо товара без документального подтверждения.

В действующем законодательстве отсутствует какой-либо правовой акт, регламентирующий перечень сведений, которые в обязательном

порядке должны размещать на своих сайтах коммерческие организации, в том числе, производители и продавцы рассматриваемых товаров. Следовательно, отсутствие, в том числе, в конкретный временной период какой-либо информации на сайтах данных организациях о товарах, либо их характеристиках не может однозначно свидетельствовать о недостоверности сведений либо о том, что такие товары не существуют.

**5**. В соответствии с доводом жалобы в п. 9 ч. 1.1. раздела 1 документации о закупке, а также в пп. 2.2. проекта договора Заказчиком неправомерно установлено требование к поставке товара по заявкам заказчика **в течение 5 (пяти) дней**, с момента получения заявки по электронной почте и телефону.

По мнению Заявителя, установление указанного требования является значимым ограничением, так как поставщик, не имеющий заранее информации о предстоящей заявке, в большинстве случаев не сможет исполнить заявку. Из позиции Заявителя следует, что данное требование является необоснованным и неисполнимым.

Рассмотрев указанный довод, а также пояснения Заявителя, представленные в обоснование указанной позиции, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему.

Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не установлены минимальные сроки поставки, которые должны быть указаны в аукционной документации. Минимальные сроки поставки также не оговорены и в параграфе 3 главы 30 Гражданского кодекса РФ, нормами которого регулируются отношения по поставке товаров.

Следовательно, срок поставки товара при осуществлении закупки определяется усмотрением заказчика. В то же время, срок поставки должен быть разумным, достаточным для доставки товара.

Доказательств того, что установление данного срока поставки товара в аукционной документации лишило других участников возможности принять участие в аукционе, в материалах дела не имеется. Напротив, как следует из материалов рассмотрения жалобы, на участие в закупке подано 3 заявки.

Таким образом, на участие в аукционе вышли три участника, готовые поставить товар в установленные аукционной документацией сроки,

что свидетельствует о том, что установленный заказчиком срок поставки не повлиял на ограничение конкуренции на торгах.

При изложенных обстоятельствах, довод Заявителя не нашел своего подтверждения и признан Комиссией Магаданского УФАС России несостоятельным.

**6.** В соответствии с доводом жалобы в документации отсутствует надлежащая инструкция заполнения заявок, в связи с чем, потенциальному участнику закупки не представляется возможным понять, как заполнять «спорные моменты, например, в позиции 3 Технической части указано «Наличие длин стентов: не менее 11 вариантов длин в диапазоне от 8 до 48 мм».

Как следует из пояснений Заказчика, в ходе проведения закупочных процедур заказчиком даны разъяснения одному из участников закупки о том, что в позиции № 3 указано требование «наличие длин стентов: не менее 11 вариантов длин в диапазоне от 8 до 48 мм», которое размещено на сайте в открытом доступе на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru).

Заказчик пояснил, что в данном случае необходимо указать не менее 11 разных конкретных типоразмеров длин, через запятую, из диапазона от 8 мм до 48 мм, при этом среди этих конкретных значений крайние значения диапазона (8мм и 48мм) могут быть, а могут не быть - на усмотрения участника закупки. Учитывать отсутствие у диаметров стента каких-то длин нет необходимости. Необходимо отдельно перечислить диаметры, отдельно длины (без учета диаметров).

Таким образом, Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что данное положение документации не вызывает двусмысленности понимания, учитывая, что в открытом доступе имеется детальное разъяснение по данной характеристике, следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

**7.** Согласно доводу жалобы в документации о закупке установлены противоречивые положения, а именно: согласно пункту 10 информационной карты «**начальная (максимальная) цена договора составляет 9 585 000 (девять миллионов пятьсот восемьдесят пять тысяч) рублей 00 копеек, с учетом НДС**», а в соответствии с пунктом



28 Информационной карты **аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС».**

Данные пункты, по мнению Заявителя, противоречат друг другу, указанная информация вводит в заблуждение участников закупки.

Согласно пункту 3.10.2. Положения **«Аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, указанной в извещении о проведении аукциона, на «шаг аукциона», размер которого указан в извещении о проведении аукциона и в аукционной документации».**

**Победителем аукциона признается участник аукциона, предложивший наиболее низкую цену договора (п. 3.10.4. Положения).**

В пункте 28 части 1.1. раздела 1 документации содержится аналогичное положение, согласно которому победителем аукциона признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену договора.

Аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) **без учета НДС.**

Согласно пункту 29 части 1.1. раздела 1 документации «Шаг аукциона» устанавливается в размере от 0,5 процентов до 5 процентов от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона.

«Шаг аукциона» составляет от 0,5 процента до 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота) **без учета НДС;**

2) снижение текущего минимального предложения о цене договора осуществляется на величину в пределах "шага аукциона";

3) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, равное ранее поданному этим участником предложению о цене договора или большее чем оно, а также предложение о цене договора, равное нулю;

4) участник аукциона в электронной форме не вправе подать

предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах "шага аукциона";

5) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, в случае, если оно подано этим участником аукциона в электронной форме.

Согласно пункту 1 части 1.4. раздела 1 документации о закупке договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки, технического и ценового предложения аукционной заявки победителя. Стоимость договора определяется на основании стоимости ценового предложения победителя без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Учитывая указанные положения документации, не представляется возможным определить, каким образом будут сопоставляться ценовые предложения организаций с разными режимами налогообложения.

При этом, согласно пункту 19 части 1.1. победителем аукциона в электронной форме признается участник аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену договора и заявка на участие в аукционе в электронной форме которого соответствует требованиям настоящей документации об аукционе в электронной форме, **а каким образом определяется наиболее низкая цена договора (с учетом/без учета НДС) в документации не установлено.**

В целях обеспечения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции в документации о закупке должен быть установлен четкий порядок сопоставления ценовых предложений организаций в целях определения победителя.

Из положений рассматриваемой документации не представляется возможным достоверно определить, каким образом будут сопоставляться ценовые предложения организаций с разными режимами налогообложения.

Таким образом, в действиях Заказчика содержится нарушение п. 2ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

**8.** Комиссией установлено, что согласно возражениям Заказчика от 08.12.2020 года, поданная Заявителем жалоба не соответствует требованиям, установленным законодательством, а именно доводы жалобы не подпадают под случаи обжалования действий заказчика, определенные ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно ч.10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Также Заказчик в возражениях указал, что жалоба Заявителя не подписана в установленном Законом порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 №63-ФЗ «Об электронной подписи» информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Поданная Заявителем жалоба подписана с использованием электронно-цифровой подписи, следовательно, позиция Заказчика является ошибочной.

Кроме того, Заказчик обратил внимание, что Заявитель не является участником закупки, в связи с чем, не может обжаловать рассматриваемые действия Заказчика.

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно документации о закупке срок окончания подачи заявок на участие в закупке: 03.12.2020.

Жалоба ООО «Биотик» направлена в Магаданское УФАС России 01.12.2020, зарегистрирована под входящим номером 02/3780.

Таким образом, Комиссией Магаданского УФАС России нарушений порядка подачи жалобы ООО «Биотик» не установлено.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Биотик» (вх. № 02/3780 от 01.12.2020) на действия заказчика – ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку стентов коронарных для нужд ГБУЗ «Магаданская областная больница» (реестровый номер извещения 32009713687) обоснованной в части нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Признать в действиях Заказчика - ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3 .В связи с тем, что выявленное нарушение не повлияли на результаты закупки, предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.