

## Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 003/07/3-804/2023

«11» декабря 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции), (далее-Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, <...>, <...>,

рассмотрев в режиме видеоконференц-связи жалобу ООО «Гритто»

в присутствии представителей ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко»: заведующего отделением анестезиологии и реанимации № 3 <...> (доверенность от 08.12.2023), заведующего отделением анестезиологии и реанимации № 2 <...> (доверенность от 08.12.2023), <...> (доверенность от 31.05.2023); генерального директора ООО «Гритто» <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Гритто» (вх. № 4519/23 от 21.11.2023) на действия заказчика ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко» о нарушениях, допущенных при организации и проведении аукциона в электронной форме, 2023-3658 ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко» ООО «Гритто» ООО «Электронная торговая площадка ГПБ» участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право поставки наркотозно-дыхательных аппаратов среднего класса (реестровый номер извещения 32312926090).

Жалоба ООО «Гритто» содержит указание на наличие в документации аукциона в электронной форме положений, противоречащих требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), согласно которому при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны соблюдать принцип - равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В жалобе ООО «Гритто» указывает, что техническому заданию соответствует оборудование единственного производителя - Mindray WATO EX-35 (КНР). При описании объекта закупки в техническом задании заказчик не привел конкретных обоснований специфики использования закупаемого товара с указанными характеристиками и не указал, каким - образом указанные характеристики удовлетворяют требованиям заказчика, а также для каких практических целей заказчику требуется оборудование с заявленными характеристиками.

Жалоба ООО «Гритто» на положения документации была принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Рассмотрение жалобы ООО «Гритто» состоялось 30.11.2023.

30.11.2023 на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок принятия решения по жалобе был продлен до 11.12.2023.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев жалобу ООО «Гритто» в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и части 13 Закона о закупках, пришла к выводу о ее необоснованности в силу следующего.

ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» при осуществлении закупочной деятельности руководствуется Законом о закупках и принятым в его реализацию Положением о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение).

03.11.2023 в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право поставки наркозно-дыхательных аппаратов среднего класса для нужд ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко».

Функциональные, потребительские и технические характеристики требуемого заказчику товара (аппарат наркозно-дыхательный среднего класса в количестве 15 шт.) установлены техническим заданием (приложение № 3 документации об аукционе в электронной форме).

На заседании Комиссии представитель ООО «Гритто» доводы своей жалобы поддержал в полном объеме.

На заседании Комиссии заведующий отделением анестезиологии и реанимации № 3 Нелюбин А.Г. и заведующий отделением анестезиологии и реанимации № 2 Хунхинов А.М. пояснили, что функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики предмета закупки основаны исключительно на потребности учреждения. В рамках данной закупочной процедуры больница реализовывает потребность в сложном медицинском оборудовании для отделений анестезиологии и реанимации. Наркозодыхательные аппараты предназначены для подачи пациенту дозированных концентраций летучих и газовых наркотических веществ и для получения фона газообмена в легких.

ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко» является региональной клиникой третьего уровня, осуществляющая высокотехнологичную медицинскую помощь. Оперативные вмешательства являются одним из методов хирургического лечения пациентов с различными патологиями; в больнице выполняются сложные оперативные вмешательства (к примеру, в 2022 году учреждением проведено 13 157 оперативных вмешательств с использованием наркозно-дыхательных аппаратов), которые не могут быть осуществлены в районных больницах.

Следовательно, как пояснили заведующие отделениями анестезиологии и реанимации ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко», в целях оказания качественной медицинской помощи, исключения осложнений после оперативных вмешательств и недопущения летальных исходов больница нуждается в поставке качественных наркозно-дыхательных аппаратов, технические характеристики которых приведены в техническом задании.

Комиссия Бурятского УФАС России по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

Рассматриваемая закупка на право поставки наркозно-дыхательных аппаратов среднего класса (реестровый номер извещения 32312926090) проводилась ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А.Семашко» в соответствии с положениями Закона о закупках и положением о закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Закона о закупках к целям данного закона относится создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, эффективное использование денежных средств, развитие

добросовестной конкуренции.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках 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).

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Статьей 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона (часть 2).

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий: 1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов: а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке; б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки; 2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки; 3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

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 13 эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

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.

В соответствии с пунктом 1.2. положения о закупке товаров, работ, услуг ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» Положение разработано в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно пункту 4.1.3.1 положения о закупке при организации закупочной деятельности заказчик обязан определять потребности в товарах, работах, услугах.

На основании пункта 4.1.3.3 положения о закупках ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» формирование требований к закупаемым товарам отнесено к полномочиям заказчика.

Пунктом 5.1.1. положения установлены требования к описанию предмета закупки. Согласно положению в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам, если 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 объектов.

Согласно пункту 6.3.1.1 положения 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.

Согласно позиции Президиума Верховного Суда РФ заказчик вправе предъявлять любые требования к характеристикам приобретаемого товара, если они обусловлены реальной практической необходимостью, что не является ограничением конкуренции (обзор судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утв. Президиумом ВС РФ 28.06.2017). Включение в условия конкурсной документации специальных требований к объекту закупки, заведомо ограничивающих круг ее потенциальных участников, допустимы исключительно в ситуации наличия специфики использования приобретаемого товара. При этом при определении характеристик поставляемого товара заказчик не обязан устанавливать в документации требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников размещения заказа и соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Требования к закупаемому товару, определенные техническим заданием, направлены на достижение целей лечебного процесса.

В силу положений Закона о закупках заказчику дано право устанавливать требования к характеристикам товара в соответствии со своими потребностями, что не является нарушением норм Закона о закупках и не ограничивает количество участников. Установленные заказчиком требования направлены на достижение эффективной и результативной закупки. Закон о закупках не наделяет участника закупки правом определять потребности в закупаемом товаре вместо заказчика, а дает ему право принять участие в закупке и предложить заказчику товар, соответствующий потребностям заказчика, указанным в описании объекта закупки.

С учетом приведенной позиции представителей больницы Комиссия пришла к выводу, что описание объекта закупки, содержащееся в техническом задании, соответствует пункту 3 части 3, пункту 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, положению о закупке товаров, работ, услуг, является обоснованным и определяется спецификой деятельности и потребностями заказчика.

Между тем установление в документации о закупке требований к товару, которым соответствует товар конкретного производителя, само по себе не является нарушением закона в случае, если потребность в таком товаре объективно обусловлена нуждами заказчика.

С учетом пункта 1 статьи 1 Закона 223-ФЗ целью закупки является не столько обеспечение максимально широкого круга ее участников, сколько выявление в результате такой закупки лица, исполнение которым договора обеспечит полное удовлетворение потребностей заказчика; увеличение количества участников закупки при том, что не удовлетворяются потребности заказчика, не соответствуют принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товара, установленному в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, нормы Закона 223-ФЗ направлены на обеспечение конкуренции не между товарами и не между производителями товаров, а между участниками закупок, при этом

основной задачей этих норм является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате этого определения лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени удовлетворит потребности заказчика в необходимом ему товаре.

Согласно пункту 1 «Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017), по общему правилу указание 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, описание предмета закупки ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» в соответствии со своими потребностями не может рассматриваться как необоснованное ограничение количества участников закупки вне зависимости от количества производителей товара, соответствующего требованиям документации о закупке, и вне зависимости от наличия на рынке товаров, которые не соответствуют установленным в документации о закупке требованиям. Таким образом, по смыслу приведенных нормативных положений определение характеристик товара относится к компетенции заказчика с учетом его конкретных объективных потребностей.

В соответствии с разделом 2 устава ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» предметом деятельности автономного учреждения является оказание специализированной (в том числе высокотехнологичной) медицинской помощи, консультативной, лечебно-диагностической, реабилитационной помощи населению Республики Бурятия. Основной целью деятельности Автономного учреждения является удовлетворение потребности граждан в квалифицированной медицинской помощи, в том числе высокотехнологичной.

Согласно пункту 2.1 устава основными видами деятельности автономного учреждения являются:

-оказание плановой и экстренной специализированной, том числе высокотехнологичной, медицинской помощи в стационарных условиях;

-оказание первичной медико-санитарной помощи, в том числе первичной специализированной медико-санитарной помощи, в амбулаторных условиях и в условиях дневного стационара;

-оказание скорой специализированной медицинской помощи, в том числе осуществление медицинской эвакуации;

-осуществление фармацевтической деятельности в целях обеспечения лечебно-диагностического процесса учреждения.

При принятии настоящего решения Комиссия Бурятского УФАС России на основании Закона о закупках с учетом пояснений заведующими отделениями анестезиологии и реанимации и осуществляемой автономным учреждением деятельности пришла к выводу, что при организации рассматриваемой закупки ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» осуществило описание функциональных характеристик (потребительских свойств), технических и качественных характеристик, а также эксплуатационных характеристик предмета закупки исходя исключительно из своей потребности, продиктованной спецификой осуществляемой деятельности по оказанию плановой и экстренной специализированной, том числе высокотехнологичной, медицинской помощи в стационарных условиях.

Комиссия отмечает, что управление не является уполномоченным органом исполнительной власти по контролю за соблюдением заказчиками требований Правительства РФ от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения», связи с чем Комиссии не представляется возможным дать правовую оценку доводу заявителя о соблюдении/несоблюдении заказчиком положений указанного постановления. Аналогичная позиция отображена в решении ФАС России от 07.04.2021 г. по делу № 223ФЗ-171/21.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Комиссия Бурятского УФАС России, руководствуясь статьями 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

признать жалобу ООО «Гритто» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.