

РЕШЕНИЕ

Дело № 021/10/3-782/2022

г. Чебоксары

05 сентября 2022 года

Резолютивная часть решения оглашена 05 сентября 2022 года

Решение изготовлено в полном объеме 05 сентября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 02.08.2021 № 87 в составе:

"..."

при участии представителей от заказчика – автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (далее – Заказчик) – "...", "...", "...", "...", представителей по доверенности,

в отсутствие представителей от заявителя - ООО «Пилот медикал» (далее – ООО «Пилот медикал», Заявитель), надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев посредством видео-конференц-связи жалобу ООО «Пилот медикал» на положения аукционной документации заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку хирургических инструментов и расходных материалов для оперблока (извещение № 32211627760), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 29.08.2022 поступила жалоба ООО «Пилот медикал» на положения аукционной документации заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку хирургических инструментов и

расходных материалов для оперблока (извещение № 32211627760).

Из жалобы заявителя следует, что положения аукционной документации не соответствуют требованиям Закона о закупках в связи с тем, что совокупность технических характеристик требуемого к поставке товара соответствует единственному производителю, что, по мнению заявителя, приводит к ограничению количества участников закупки.

Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу, признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

Представители Заказчика указали, что заказчиком нарушений процедуры осуществления закупки не допущено. Просили признать жалобу заявителя необоснованной

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия приходит к следующему.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках установлено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 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 следующих случаях

- 1) осуществление 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;
- 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;
- 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 1 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 статьи 2 Закона о закупках 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. В положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет способы закупки товаров, работ, услуг, порядок подготовки и проведения которых должен быть установлен в положении о закупке.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (протокол заседания Наблюдательного совета от «29» июня 2021 г. № 4) (далее — Положение о закупке).

Заказчиком 17.08.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru. размещено извещение № 32211627760 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку хирургических инструментов и расходных материалов для оперблока, с начальной (максимальной) ценой договора 5 270 561,82 рублей.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с [пунктом 1 части 10 статьи 4](#) Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, 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.

Объектом закупки является поставка хирургических инструментов и расходных материалов для оперблока.

Описание объекта закупки, а также требования к качеству, техническим характеристикам оборудования, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам установлены Техническим заданием Технической части документации об электронном аукционе.

Техническим заданием аукционной документации Заказчиком установлены технические характеристики к требуемому к поставке товару.

Из жалобы следует, что по совокупности характеристик, указанных в пунктах 13, 15 и 16 технического задания соответствует товар единственного производителя – Ethicon (Johnson&Johnson).

Представителем заказчика пояснено, что в учреждении используются практически все виды оперативного лечения, успешно проводятся сложные операции, освоены и активно применяются органосохраняющие операции и малоинвазивные методики.

Таким образом, целью закупок Заказчика является удовлетворение его потребностей как медицинского учреждения для поддержания непрерывного и высокоэффективного лечебного процесса. Закупка размещена в соответствии с требованиями законодательства.

Законом не установлено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика, равно как и не установлены какие-либо запреты на установление характеристик товара, ни по функциональным качествам, ни по техническим характеристикам. Все функциональные, технические и качественные характеристики указаны в документации об электронном аукционе, и любой участник при желании, мог свободно принять участие в данном аукционе.

Требования к медицинскому изделию как условие участия в аукционе адресованы неограниченному кругу потенциальных участников, что исключает ограничение конкуренции при проведении аукциона.

Комиссия отмечает, что заказчик вправе включить в документацию об аукционе в электронной форме такие качественные, технические и функциональные характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций.

Кроме того, возможность осуществления поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар конкретных производителей, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки.

В закупках могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Поэтому включение в описание объекта закупки условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупках.

В данном случае в рамках формирования закупки заказчик руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им основной деятельности; заказчиком учитывалась необходимость конечного результата – обеспечение необходимыми медицинскими изделиями, которые необходимы для осуществления профессиональной деятельности заказчика.

Необходимость отражения тех или иных требований к товару в аукционной документации и заявке продиктована не одной лишь формализацией объекта закупки, а законными интересами заказчика как покупателя товара определенного качества, с определенными характеристиками.

Кроме того, действующее законодательство о закупках не ограничивает право заказчика приобретать товары в соответствии со своими нуждами и спецификой деятельности.

Заказчик не имеет возможность установить требования к техническим,

качественным характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок.

При этом Закон о закупках не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара в аукционной документации устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, маркам товара.

Таким образом, поскольку в качестве участников закупок могут выступать не только производители, но и поставщики, нарушения в части ограничения круга потенциальных участников отсутствуют.

Кроме того, представителем заказчика пояснено, что технические характеристики, указанные в Техническом задании аукционной документации соответствуют товарам производителя «Этикон Эндо-Серджерс, Эл-Эл-Си», LIGASIP.

Наряду с этим, на участие в данной закупке поступило 2 (две) заявки. Обе заявки допущены до участия в аукционе. Участниками предложены товары разных производителей.

Следовательно, принцип конкурентности заказчиком не нарушен, ни в отношении изготовителей, ни в отношении поставщиков, так как оба производителя не имеют эксклюзивных дилеров и их продукция представлена на рынке без ограничения ценовой политики.

При таких обстоятельствах, с учетом имеющихся в деле доказательств, Комиссия не находит оснований для вывода о том, что приведенное в аукционной документации описание объекта закупки не соответствует имеющимся у заказчика потребностям, обусловленным спецификой его деятельности. Включение в техническое задание спорных характеристик оборудования, обусловленных его спецификой не может рассматриваться как нарушение Закона о закупках.

Кроме того, Заявитель на заседание Комиссии явку своего представителя не обеспечил, доказательств, подтверждающих, что вышеуказанные требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, не представил, в связи с чем, довод не нашел своего подтверждения.

Согласно части 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 и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного настоящего Федерального закона.

В силу вышеизложенного, Комиссия признает жалобу ООО «Пилот медикал» необоснованной.

На основании вышеизложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Пилот медикал» на положения аукционной документации заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку хирургических инструментов и расходных материалов для оперблока (извещение № 32211627760) необоснованной.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.