

ООО «ФЁСТВЕНТ»

«.....»

Государственное бюджетное
учреждение здравоохранения
«Брянское областное бюро
судебно-медицинской
экспертизы»

«.....»

Управление государственных
закупок Брянской области

«.....»

ООО «РТС – Тендер»

«.....»

Решение по делу № 032/06/64-969/2021

о нарушении требований законодательства РФ

о контрактной системе

«21» сентября 2021 года
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской

области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: «.....»

Членов Комиссии: «.....»

в присутствии:

«.....» ведущего консультанта организационно- правового отдела Управления государственных закупок Брянской области, действующего на основании доверенности №3 от 12.01.2021 года,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного представителя ООО «Хроматэк Торговый Дом», представителя ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы»,

рассмотрев поступившую жалобу участника закупки ООО «ФЁСТВЕНТ» на действия заказчика ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку газового хроматографа с масс-селективным детектором для нужд ГБУЗ "БОБ СМЭ" за № 0127200000221004719 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), установила:

07.09.2021 года в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение и документация об на поставку газового хроматографа с масс-селективным детектором для нужд ГБУЗ "БОБ СМЭ" за № 0127200000221004719.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127200000221004719 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «ФЁСТВЕНТ» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика, поскольку заказчиком не установлен обязательное требование о предоставлении при поставке товара регистрационного удостоверения.

До рассмотрения жалобы в адрес Брянского УФАС России поступили письменные пояснения заказчика ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» (вх. 7271 от 14.09.2021 года, вх. № 7402 от 20.09.2021 года, вх. 7403 от 20.09.2021 года).

Заслушав представителей заказчика, изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Заказчиком ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены требования части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию, положения Постановления Правительства от 10.07.2019 N 878 "О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд требование о предоставлении конкретных показателей товаров, используемых при оказании услуг" (далее - Постановление N 878), которым

устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в части установления ограничений в соответствии с Постановлением N 878, которые вводят участников закупки в заблуждение.

Предметом осуществляемой закупки является поставка газового хроматографа с масс-селективным детектором для нужд ГБУЗ "БОБ СМЭ".

Техническим заданием документации об Аукционе установлены требования к характеристикам поставляемого товара, относящегося к коду ОКПД2 26.51.53.140 Приборы универсальные для определения состава и физико-химических свойств газов, жидкостей и твердых веществ.

На заседании Комиссии установлено, что вышеуказанный код ОКПД2 включен в Перечень, установленный в соответствии с Постановлением N 878.

Заказчиком в соответствии с документацией об Аукционе установлены ограничения, предусмотренные Постановлением N 878.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения жалобы установлено, что сформированным заказчиком характеристикам поставляемого оборудования соответствуют газовый хроматограф с масс-селективным детектором производства Agilent Technologies (США) и производства ООО «Интерлаб» (Россия). Данные газовые хроматографы отсутствуют в едином реестре российской радиоэлектронной продукции и реестре евразийских промышленных товаров.

В соответствии с п.4 Постановления N 878 определено, что ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не устанавливается, если в реестре и реестре евразийских промышленных товаров отсутствует радиоэлектронная продукция, соответствующая тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, планируемой к закупке, и (или) радиоэлектронная продукция, включенная в реестр или реестр евразийских промышленных товаров, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемой к закупке радиоэлектронной продукции.

На заседании Комиссии Брянского УФАС России представитель Заказчика подтвердил отсутствие в реестре оборудования, подлежащего поставке в рамках рассматриваемой закупки, в связи с чем, по словам представителя Заказчика, ограничение не подлежит применению.

Вместе с тем вышеуказанное не следует из положений аукционной документации, содержащей однозначное указание на установление ограничения, предусмотренного [постановлением](#) Правительства Российской Федерации N 878, что противоречит [п. 4](#) названного постановления.

Кроме того на основании [п. 5](#) постановления Правительства Российской Федерации N 878 подтверждением случая, установленного пунктом 4 настоящего постановления, является разрешение на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выданное в порядке, установленном Министерством промышленности и торговли Российской Федерации.

Однако, в рамках рассмотрения жалобы установлено, что Заказчиком не получено разрешение Министерством промышленности и торговли Российской Федерации на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара.

На основании изложенного Комиссия Брянского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком необоснованно применялись требования и ограничения на допуск радиоэлектронной продукции в соответствии с

Постановлением N 878, что вводит в заблуждение участников закупки и нарушает положения законодательства РФ о контрактной системе.

Вышеуказанные нарушения Закона о контрактной системе свидетельствуют о наличии административного правонарушения в действиях заказчика, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Заказчиком ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» нарушены требования ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации, поскольку заказчиком в документации об аукционе не установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее Постановление № 1236).

Частью 2 Постановления № 1236 установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов

Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

а) в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр российского программного обеспечения) и реестре евразийского программного обеспечения отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;

б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения и (или) реестр евразийского программного обеспечения и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

В соответствии с ч. 2(1) Постановления № 1236 для целей применения пункта 2 настоящего постановления под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения следующих контрактных обязательств:

а) поставка на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, а также предоставление в аренду или в пользование программного обеспечения посредством использования каналов связи и внешней информационно-технологической и программно-аппаратной инфраструктуры, обеспечивающей сбор, обработку и хранение данных (услуги облачных вычислений);

б) поставка, техническое обслуживание персональных электронных вычислительных машин, устройств терминального доступа, серверного оборудования и иных средств вычислительной техники, на которых программное обеспечение подлежит установке в результате исполнения контракта;

в) выполнение работ, оказание услуг, связанных с разработкой, модификацией, модернизацией программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие работы или услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав;

г) оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав.

Поскольку согласно технического задания, являющегося приложением №2 к документации об аукционе за № 0127200000221004719, в состав закупаемого комплекса входит программное обеспечение для управления, сбора и обработки данных газовым хроматографом и всеми модулями в единой программной оболочке, следовательно, заказчиком в документации об аукционе должен быть установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных или обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в соответствии с требованиями Постановления № 1236.

При этом, хотелось бы отметить, что Постановление № 1236 не содержит указания на возможность неприменения положений Постановления 1236 в виду приобретения программного обеспечения в составе какого-либо комплекса. Данный вывод подтверждается Письмом Министерства финансов Российской Федерации от 30.04.2020 года № 24-03-06/35429.

Выявленное в действиях заказчика нарушение требований Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Заказчиком ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону, а также положения части 2 статьи 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации, согласно которой продавец обязан одновременно с передачей вещи передать ее покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (регистрационное удостоверение, технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором, поскольку заказчиком не установлено требование о наличии у поставляемого оборудования регистрационного удостоверения.

Предметом осуществляемой закупки является поставку газового хроматографа с масс-селективным детектором для нужд ГБУЗ "БОБ СМЭ".

Федеральным законом от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (далее - Закон о здравоохранении № 323-ФЗ) установлено, что обращение медицинских изделий включает в себя технические испытания, токсикологические исследования, клинические испытания, экспертизу качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, их государственную регистрацию, производство, изготовление, ввоз на территорию Российской Федерации, вывоз с территории Российской Федерации, подтверждение соответствия, государственный контроль, хранение, транспортировку, реализацию, монтаж, наладку, применение, эксплуатацию, в том числе техническое обслуживание, предусмотренное нормативной, технической и (или) эксплуатационной документацией производителя (изготовителя), а также ремонт, утилизацию или уничтожение.

Согласно части 1 статьи 38 Закона о здравоохранении № 323-ФЗ медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о здравоохранении № 323-ФЗ на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Постановлением Правительства РФ от 27.12.2012 N 1416 "Об утверждении Правил государственной регистрации медицинских изделий" утверждены [правила](#) государственной регистрации медицинских изделий (далее - Правила).

В силу пункта 2 Правил государственной регистрации подлежат любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для

применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем (изготовителем) для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека (далее - медицинские изделия).

Пунктом 6 Правил установлено, что документом, подтверждающим факт регистрации, является действующее регистрационное удостоверение, выданное Министерством здравоохранения (и социального развития) Российской Федерации или Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (и социального развития) Российской Федерации.

Комиссия Брянского УФАС России не принимает довод заказчика относительно отсутствия в документации о закупке требования о наличии у поставляемого оборудования регистрационного удостоверения связано с тем, что оборудование планируется использовать в качестве средства измерения при проведении судебно-химических исследований трупного материала и научных исследований в области аналитической токсикологии, оборудование не будет использоваться лечебных или медико-диагностических целях, а также в клинических исследованиях, т.е. не будет применяться в качестве медицинского изделия ввиду следующего:

Согласно Приказа Минздрава России от 13.10.2017 N 804н "Об утверждении номенклатуры медицинских услуг" проведение судебно-биологической экспертизы (исследования) вещественных доказательств и биологических объектов, проведение судебно-гистологической экспертизы (исследования) трупного и биопсийного материала, проведение судебно-химической и химико-токсикологической экспертизы (исследования) содержания в крови, моче и внутренних органах алкоголя, наркотических средств и психотропных веществ, отравляющих веществ, лекарственных средств относится к медицинским услугам.

Согласно письменных пояснений ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» (исх. 7272 от 14.09.2021 г., вх. 7402 от 20.09.2021 года) следует, что «ГБУЗ «БОБ СМЭ» является единственным учреждением на всю Брянскую область, производящим судебно-химические исследования трупного материала и вещественных доказательств на наличие наркотических, психотропных и других токсических веществ, обслуживает Брянский городской судебный морг и 9 районных и межрайонных судебных моргов».

Кроме того, согласно письменных пояснений ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» (исх. 3840 от 20.09.2021 г., вх. 7403 от 20.09.2021 года) газовый хроматограф приобретается для оснащения ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» оборудованием в соответствии с Приказом Минздравсоцразвития РФ от 12.05.2010 N 346н "Об утверждении Порядка организации и производства судебно-медицинских экспертиз в государственных судебно-экспертных учреждениях Российской Федерации".

Таким образом, заказчик подтверждает, что ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» оказывает медицинские услуги и приобретает медицинское оборудование для оказания медицинских услуг.

С учетом вышеизложенного, действующим законодательством предусмотрено, что обязательным документом, подтверждающим возможность оборота на территории Российской Федерации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение.

Вышеуказанные нарушения Закона о контрактной системе свидетельствуют о наличии административного правонарушения в действиях заказчика, ответственность за которое предусмотрена ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Признать жалобу участника закупки ООО «ФЁСТВЕНТ» на действия заказчика ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку газового хроматографа с масс-селективным детектором для нужд ГБУЗ "БОБ СМЭ" за № 0127200000221004719 обоснованной.

2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика ГБУЗ «Брянское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» нарушение требований ч.1 ст.2, ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 N 878, Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236

3. Поскольку предписание об устранении выявленных нарушений выдано по итогам рассмотрения жалобы ООО «Хроматэк Торговый Дом», то предписание по данной жалобе не выдавать.

4. Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу

Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

«.....»

Члены комиссии

«.....»