Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/33-744/2020

«9» сентября 2020 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<…>,

Заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

ГБУЗ «Республиканский клинический противотуберкулезный диспансер им. Г.Д. Дугаровой» <…>, доверенность от 04.09.2020, <…>, доверенность от 04.09.2020,

Республиканского агентства по государственным закупкам <…> доверенность от 24.04.2020 № 17, <…>, доверенность от 25.05.2020 № 19,

в отсутствие представителя ООО «Эндо-Мед», извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Эндо-Мед» (далее – Заявитель) (вх. от 02.09.2020 № 6357) на действия заказчика - ГБУЗ «Республиканский клинический противотуберкулезный диспансер им. Г.Д. Дугаровой» (далее – Заказчик), уполномоченного органа – Республиканского агентства по государственным закупкам (далее - Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на поставку изделий медицинского назначения, реестровый номер закупки – 0102200001620002885 (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Заявитель не согласен с отдельными положениями документации об аукционе, а именно указывает, что под характеристики требуемого Заказчиком товара - порт/катетер инфузионный/инъекционный, имплантируемый (позиция 1, 2 технического задания документации) подходит изделие только одного производителя PFM Medical (Швейцария), что ограничивает число участников закупки. Также указывает, что не соблюдены требования постановления Правительства РФ от 05.02.2015 № 102 "Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление № 102) и статьи 14 Закона о контрактной системе. Кроме того, считает, что Заказчиком нарушено постановление Правительства РФ от 08.02.2017 №145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Постановление № 145), в пунктах 1-4 Технического задания документации Заказчиком включены дополнительные характеристики без обоснования необходимости их включения.

Просит признать жалобу обоснованной, провести проверку и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик, Уполномоченный орган не согласились с доводами Заявителя, считают, что документация об аукционе соответствует требования законодательства о контрактной системе в сфере закупок. Заказчик представил письменный отзыв (от 07.09.2020 № 1012), просит признать жалобу необоснованной.

<u>В результате рассмотрения жалобы Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:</u>

26.08.2020 в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона №

0102200001620002885 и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта - 561 166,70 руб.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1, части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

- использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Требования к закупаемому товару установлены Заказчиком в Технических требованиях (приложение №3 к документации).

Оспариваемые требования к закупаемому товару по позиции 1, 2 «Порт-катетер инфузионный/инъекционный, имплантируемый», по пояснениям Заказчика, обусловлены спецификой работы с больными туберкулезом, вес пациентов значительно снижается соответственно вес порт-системы важен для таких больных, а также изделия закупаются для нужд отделения реанимации и интенсивной терапии и с учетом этого были разработаны характеристики данного товара.

Закон о контрактной системе позволяет заказчику, руководствуясь своими потребностями, определять предмет закупки, его количественные и качественные характеристики, в необходимой степени детализировать его.

При описании объекта закупки заказчики должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, не нарушать требования законодательства о контрактной системе, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Объектом закупки является поставка товара, а не его изготовление, в связи с чем, поставщиком такого товара может быть любое заинтересованное лицо, в том числе и не производитель таких товаров, что свидетельствует об обеспечении конкурентных условий среди поставщиков.

По пункту 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя Согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору поставки поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

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.

Достаточных доказательств того, что оспариваемые требования к товару влекут за собой ограничение количества участников закупки на соответствующем товарном рынке поставки, в том числе ограничивает право Заявителя на участие в Аукционе, препятствует каким-либо образом подаче заявки Заявителем на участие в закупке, в материалах жалобы отсутствуют.

Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу о том, что оспариваемые положения документации об электронном аукционе, касающиеся описания объекта закупки, соответствует требованиями Закона о контрактной системе, в оспариваемых действиях Заказчика отсутствуют нарушения требований Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4 Постановления № 145 заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. Ny145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

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

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

Вместе с тем, согласно пункту 7 Постановления № 145, в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона. В качестве кода каталога товара, работы, услуги, на которые в каталоге отсутствует соответствующая позиция, указывается код такого товара, работы, услуги согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

Между тем, согласно сведениям из КТРУ, размещенным в ЕИС, установлено, что позиция КТРУ (позиции Техзадания 3,4) в описании товара не содержит характеристики товара, в связи с чем при описании закупки Заказчик руководствовался правилами, установленными статьей 33 настоящего закона. По позициям Техзадания № 1, 2 Заказчик включил дополнительные функциональные, технические, качественные характеристики товара в связи с недостаточностью информации, содержащейся в КТРУ. Обоснование применения дополнительных характеристик приведено в Техническом задании документации (В соответствии с п. 5 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением № 145 дополнительные функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара указаны в связи с недостаточностью информации, содержащейся в Каталоге товаров, работ, услуг, а также в целях обеспечения пациентов качественным лечением).

Таким образом, довод Заявителя признается несостоятельным, следовательно, нарушение части 6 статьи 23 Закона о контрактной системе не установлено.

Согласно части статьи 14 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Заказчиком применительно к объекту закупки применен код ОКПД2 32.50.13.110 - Шприцы, иглы, катетеры, канюли и аналогичные инструменты, код ОКПД2 32.50.13.190 - Инструменты и приспособления, применяемые в медицинских целях, прочие, не включенные в другие группировки.

В приложение к Приказу №126н (далее - перечень товаров) включен код ОКПД2 32.5 (за исключением 35.50.9) инструменты и оборудование медицинские, в том числе стенты для коронарных артерий, катетеры.

Следовательно, установленный Заказчиком код ОКПД2 содержится в перечне товаров (приложение №1), утвержденных Приказом № 126н, в связи с чем, довод Заявителя является необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Бурятского УФАС России.

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Эндо-Мед» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.