

РЕШЕНИЕ

по делу № 022/06/65-666/2020

о нарушении законодательства о контрактной системе

«21» августа 2020г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок (далее Комиссия) в составе:

Председателя:

К<...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок;

Членов Комиссии:

К<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

Г<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

с участием представителей:

от заказчика – Министерство здравоохранения Алтайского края - И<...>;

от уполномоченного учреждения – КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края» - Г<...>;

с участием по видеоконференцсвязи:

от заявителя ООО «НьюМедТех» – М<...>;

от заинтересованного лица – ООО «МН Медикал» представителя – В<...>

согласно Федеральному закону 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),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю 14.08.2020г. поступила жалоба ООО «НьюМедТех» на действия Заказчика по закупке № 0817200000320007747 «Поставка и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования».

Заявитель в своей жалобе указывает, что в описании оборудования требуемого к поставке, зафиксирована совокупность технических показателей, характерных единственным производителям, которая приводит к ограничению конкуренции, в частности не обоснованному ограничению числа участников закупок.

Совокупность указанных показателей однозначно указывают на оборудование, под соответствие которых подходит лишь единственная модель аппарата

TrueBeam производства VarianMedicalSystems.

Также совокупность параметров, указанных в пунктах 1.3.1.1.9 – 1.3.1.10.19.12 свидетельствует о соответствии товара единственного производителя - Рентгенографическая система позиционирования и верификации положения пациента ExacTrac с принадлежностями производства «БрэйиНЛАБ АГ», что является нарушением статьи 33 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Заказчик в данном аукционе объединил в один лот два самостоятельные медицинских изделия.

21.08.2020г. состоялось заседание Комиссии средством использования видеоконференцсвязи, в ходе проведения которого представитель от заявителя поддержал изложенные доводы в жалобе.

Представитель заинтересованного лица согласился с доводами изложенными в жалобе и принял позицию заявителя.

Представители Заказчика и уполномоченного учреждения представили запрошенные документы. С доводами, изложенными в жалобе, не согласились.

Изучив представленные документы, в рамках внеплановой проверки, Комиссия УФАС по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок пришла к следующим выводам.

08 июля 2020 года в Единой информационной системе в сфере закупок был размещен документ «Извещение о проведении электронного аукциона от 08.07.2020 №0817200000320007747 Последнее изменение в извещении проводимой закупки размещено в ЕИС – 03.08.2020г. Объектом закупки является - поставка и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования. НМЦК составляет 597 050 000,00 руб.

Срок окончания подачи заявок - 20.08.2020г.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг при планировании закупок товаров, работ, услуг.

Статья 33 Закона о контрактной системе предписывает заказчику при описании в документации о закупке объекта закупки руководствоваться правилами, изложенными в указанной статье.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе определено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

В силу пункта 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 Закона о контрактной системе.

Из совокупности приводимых норм следует, что только Заказчик правомочен в каждой закупке определять необходимые ему требования к товару, в связи с чем, конечная цель такой закупки должна удовлетворять его потребности.

Таким образом, в составе аукционной документации Заказчиком представлено описание объекта закупки где приведены функциональные, технические и качественные характеристики товара, работы, услуги, эксплуатационные характеристики товара, результата работ, услуг (при необходимости): Используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения показателей товара и показатели, значения которых не могут изменяться.

При этом, в обоснование описания объекта закупки Заказчиком указано, что показатели, требования, условные обозначения, терминология, не установленные законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации, законодательством Российской Федерации в сфере закупок (в том числе – Постановлением 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»), определены Государственным заказчиком исходя из потребности конкретных лечебных учреждений, уровня и специфики оказания медицинской помощи, наличия подготовленных кадров и материальной базы.

Приводимое описание объекта закупки не содержит указания на конкретный товарный знак или производителя конкретного медицинского оборудования и в целом не может быть поставлена в условие раздела рынка медицинского оборудования различными хозяйствующими субъектами и рассчитана на конкурентный способ определения поставщика, где на условиях соблюдения принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции каждый участник

закупки, предложивший лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, может стать победителем.

Представитель Заказчика пояснил, что все указанные функциональные характеристики установлены в соответствии с потребностями Заказчика и необходимы для целей оказания высокотехнологической медицинской диагностики и лечения пациентов.

В ходе рассмотрения жалобы представлен ответ (вх №ВП/2090 от 01.06.2020г.) на письмо Министерства здравоохранения Алтайского края, которое в рамках проводимой закупки направлялось в адрес директора НИИ клинической и экспериментальной радиологии ФГБУ «НМИЦ онкологии им Н.Н. Блохина» Министерства здравоохранения Российской Федерации, д.м.н., профессору, академику РАН Б.И. Долгушину, для получения компетентного мнения по вопросу оснащения закупаемых ускорителей.

В связи с чем сформированное техническое задание обусловлено не только потребностью Заказчика но и с учетом компетентного мнения академика РАН Б.И. Долгушина.

Действующее законодательство о контрактной системе Российской Федерации не ограничивает право заказчика приобретать товары, работы и услуги в соответствии со своими нуждами и спецификой деятельности. Заказчик вправе самостоятельно формулировать объект закупки, исходя из своих потребностей. При описании товара заказчик вправе указывать технические, функциональные, эксплуатационные, качественные параметры объекта закупки, которые являются определяющими для него. Заказчик не лишен возможности более точно и четко указывать требования к закупаемому товару.

По смыслу статьи 33 Закона о контрактной системе, характеристики объекта закупки устанавливаются заказчиком исходя из цели заключения государственного контракта и соответствующих, определенных с учетом данных целей, потребностей заказчика. В рассматриваемом случае, в аукционной документации установлены четкие и конкретные требования к закупаемой системе лучевой терапии с функцией модуляции интенсивности и стереотаксической лучевой терапии, с учетом собственных потребностей заказчика, исходя из специфики осуществляемого вида деятельности, что не противоречит требованиям действующего законодательства.

Кроме того, «BrainLab» в своем официальном письме от 20.05.2020 информирует: «За последние 3 года оборудование компании BrainLab было поставлено следующими организациями: ООО «Фабрика РТТ»; ООО «Пuls»; ООО «Деловой Центр Нейрохирургии»; ООО «Еимк-Кардио-Волга»; ООО «ПЭТРУСКО»; ООО «Медика Профи»; ООО «ТД Синергия»; ООО «Передовые Медицинские Технологии».

Участник закупки ссылаясь на описание предмета закупки в пунктах 1.3.1.1.9 – 1.3.1.10.19.12 указывает на соответствие товара единственного производителя BrainLab.

Согласно официальному письму от 27.01.2020г. и технической документации производителя медицинского оборудования «BrainLab» Система полностью совместима с оборудованием для лучевой терапии обоих производителей,

представленных на российском рынке, как компании «Varian» (модели «Unique», «СПпас», «Trilogy», «VitalBeam», «TrueBeam»), так и компании «Elekta» (модели «Versa HD», «Axesse», «Infinity», «Synergy», «Precise»).

Следовательно, участником закупки не представлено каких либо прямых доказательств ограничений по поставке оборудования «BrainLab» на рассматриваемом рынке, равно как и не представлено доказательств того, что Заказчик устанавливая такие характеристики товара целенаправленно ограничивает число участников закупки.

Кроме того в обоснование довода о том, что Заказчик объединяя 2 товара в 1 лоте, а именно системы EhasTrac и системы лучевой терапии, заявитель не представил доказательств сведения количества возможных поставщиков до единственного. Обеспечение доступа участников закупки на рынке рассматриваемых товаров не относится к задачам Заказчика. Доказательств влияния Заказчика на сложившиеся взаимоотношения участников рынка определенных товаров, работ и услуг в материалы дела также не представлено.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о контрактной системе, закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

В соответствии с частью 9 статьи 105 закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Доказательства того, что установленные Заказчиком требования (характеристики) к товару каким либо образом ограничили или сузили круг участников закупки, в материалы дела также не представлены.

Таким образом, Комиссия находит доводы заявителя о проводимой закупке конкретного производителя ни чем не подтвержденными, а указание на определенные показатели требуемого товара, однозначно дает понимание участникам закупки о требованиях к товарам.

Закон о защите конкуренции 135-ФЗ, содержит свой порядок соответствующего обращения в антимонопольный орган, существенно отличающийся от порядка рассмотрения жалоб в сфере контрактной системе, установленного главой 6 Закона о контрактной системой и административным регламентом утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 (Зарегистрировано в Минюсте России 27.02.2015 N 36262).

При этом, каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед

другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией уполномоченной рассматривать дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Ввиду отсутствия доказательств, свидетельствующих о признаках нарушения конкуренции в проводимом электронном аукционе №0817200000320007747 лицами, прямо перечисленными в части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, Комиссия считает нецелесообразным передавать жалобу на предмет проверки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации нарушением положений статьи 33 Закона о контрактной системе признается лишь такое включение заказчиком в аукционную документацию требований к закупаемому товару, которое одновременно свидетельствует о его конкретном производителе и в отношении которого отсутствует специфика использования такого товара (пункт 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017).

Принципы обеспечения конкуренции и ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок являются равнозначными и подлежащими соблюдению в равной степени во всех случаях.

Комиссией учтено, что установление заказчиком любых характеристик, требований к товарам может повлечь невозможность принятия участия того или иного лица в определении поставщика, ограничить число участников закупки, поскольку не все поставщики имеют возможность поставить объективно требуемый заказчику ускорительный комплекс, соответствующий всем условиям документации об электронном аукционе. Однако отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить ускорительный комплекс, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничение заказчиком числа участников закупки.

Более того, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов в целях удовлетворения государственных и муниципальных нужд, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. В торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. При этом для достижения указанной цели заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки (его характеристики) и в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Таким образом, включение в документацию о торгах 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 торгах.

Настоящая закупка проводится также в рамках Государственной программы - «Развитие здравоохранения в Алтайском крае».

Обозначенные Заказчиком адреса поставок и круг получателей товара не создает дискриминационных условий для участников закупки, приводящих к ограничению конкуренции. Указанное не противоречит в том числе позиции изложенной в Письме Минэкономразвития России от 20.02.2017г. №Д28и-699.

Комиссия, руководствуясь ст. 99, 105, 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НьюМедТех» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. <...>