

РЕШЕНИЕ

Дело № 021/07/3-19/2021

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 20 января 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 25 января 2021 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 в составе:

<...> <...> <...>;

при участии от:

заказчика автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики <...> <...> <...>.

от заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Изволь», <...>,

от победителя аукциона общества с ограниченной ответственностью «ФармГрупп», <...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ИЗВОЛЬ» (далее – ООО «ИЗВОЛЬ», Заявитель) на положения аукционной документации Заказчика – автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (далее – АУ «РКОД» Минздрава Чувашии) при проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых хирургических инструментов и расходных материалов для операционного блока (изв. № 32009822016), 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 13.01.2021 обратилось ООО «ИЗВОЛЬ» с жалобой на документацию Заказчика – АУ «РКОД» Минздрава Чувашии при проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых хирургических инструментов и расходных материалов для операционного блока (изв. № 32009822016).

В жалобе ООО «ИЗВОЛЬ» указывает на нарушения Заказчиком Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно:

- Заказчик в пунктах 5, 9, 10, 13, 20, 23, 26, 29, 59, 60,61 Технического задания Технической части Документации о проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых хирургических инструментов и расходных материалов для операционного блока (Далее – Техническое задание) установил требования к параметрам, ограничивающие конкуренцию.

-заказчик объединил в один лот товары используемые для разных целей.

Заявитель просит провести проверку действий Заказчика и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель ООО «ИЗВОЛЬ» доводы жалобы поддержал в полном объеме, просил признать жалобу обоснованной, Заказчику выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, просили оставить жалобу без удовлетворения.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает право любого участника закупки обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 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.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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» (далее – Закона о закупках), 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 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

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, утвержденное решением Наблюдательного Совета Автономного Учреждения Чувашской Республики «Республиканский Клинический Онкологический Диспансер» Министерства Здравоохранения Чувашской Республики «01» сентября 2020 г. (далее - Положение).

Согласно пункту 36.1. Положения под аукционом понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Аналогичные положения содержит часть 18 статьи 3.2 Закона о закупках.

Заказчиком – АУ «РКОД» Минздрава Чувашии 18.12.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, размещено извещение № 32009822016 о проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых хирургических инструментов и расходных материалов для операционного блока, с начальной максимальной ценой контракта 26 560 775,58 руб.

По доводу Заявителя о том, Заказчик в пунктах 5, 9, 10, 13, 20, 23, 26, 29, 59, 60,61, 70-71 Технического задания установил требования к параметрам, ограничивающие конкуренцию, Комиссией установлено следующее.

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 эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета 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 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.

Аналогичные положения содержит пункт 12.2 Главы II Положения.

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В силу подпункта 15 пункта 12.5 Положения 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 следующие сведения: описание предмета такой закупки в соответствии с пунктом 12.2. Положения о закупке.

Техническим заданием установлены технические характеристики закупаемых Заказчиком товаров.

В Техническое задание включены следующие технические характеристики закупаемых товаров:

в пункт 5 степлер сшивающий хирургический со скобами включено требование о наличии **цветового индикатора**;

в пункт 9 Технического задания Кассеты сменные со скобами для степлера сшивающего - Кассеты сменные одноразовые длиной не менее 30 мм и не более **35 мм к линейному сшивающему аппарату с цветовым индикатором** для прошивания тканей нормальной толщины;

в пункт 10 Технического задания Степлер линейный хирургический со скобами - требование о **наличии цветового индикатора**;

в пункт 13 Технического задания Кассеты сменные со скобами для степлера; Кассеты сменные одноразовые длиной не менее 30 мм и не более **35 мм к линейному сшивающему аппарату с цветовым индикатором** для прошивания плотных тканей;

в пункт 20 Технического задания Степлер сшивающий хирургический со скобами включено требование о наличии **цветового индикатора**;

в пункт 23 Технического задания Кассеты сменные со скобами для степлера сшивающего - Кассеты сменные одноразовые длиной не менее 60 мм и не более **65 мм к линейному сшивающему аппарату с цветовым индикатором** для прошивания тканей нормальной толщины;

в пункт 26 Технического задания линейный сшивающий аппарат включено требование о наличии **цветового индикатора**;

в пункт 29 Технического задания сменные кассеты для степлера сшивающего - Кассеты сменные одноразовые длиной не менее 60 мм и не более **65 мм к линейному сшивающему аппарату с цветовым индикатором** для прошивания плотных тканей.

На заседании комиссии, представитель Заявителя пояснил, что к данным характеристикам подходит лишь товар одного производителя, а именно Panther Healthcare. Кроме того, по мнению Заявителя, наличие у степлера цветового индикатора не несет никакого функционального значения, а лишь ограничивает конкуренцию. В обоснование своего довода представитель заявителя предоставил комиссии сравнительные таблицы товаров разных производителей

Представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что предмет аукциона определялся исходя из потребностей заказчика на основании заявки заведующего операционного блока в целях необходимости оказания высококвалифицированной медицинской помощи. Согласно данной заявке наличие функции цветовой индикации имеет существенное значение и рассматривается в качестве одной из важных характеристик указанных товаров. Наличие функции цветовой индикации позволяет производить более качественные и точные медицинские вмешательства, в том числе у

тяжелобольных людей, избежать травматизации органов и предотвратить послеоперационные осложнения. Кроме того, наличие «цветового индикатора» имеется в характеристиках сшивающих аппаратов у таких производителей как:

Molnlycke <https://www.molnlycke.ru/products-solutions/trocars/>;

Panther Healthcare <https://www.pantherhealthcare.ru/fls1f/>;

UNITEC <https://www.uni-tec.su/odnorazoviy-lineyniy-shivayushiy-apparat.html>;

JOHNSON& JOHNSON <https://nda.ru/ethicon/stepler-tl>.

В Пунктах 59-61 Технического задания Заказчиком установлены требования к поставке Троакаров.

Представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что технические требования к троакарам сформированы заказчиком исходя из потребностей отделений хирургического профиля. При описании товара заказчиком не использовались конкретные параметры, требования к диаметру и длине троакара, внешнему диаметру кольца установлено в виде интервальных значений. Троакары позволяют создать эндоскопический доступ, что дает возможность выполнять высокотехнологичные малоинвазивные и, как следствие, малотравматичные операции. Установленные в пунктах 59, 60, 61, технической части требования к товарам обусловлены объективными потребностями заказчика, направленными на оказание медицинской помощи при проведении хирургических операций онкологическим пациентам. Техническому заданию по на поставку троакаров соответствуют следующих производителей, что не ограничивает конкуренцию:

V o l k m a n n <https://alfamedex.ru/catalog/sur/invasive/trocars.html>; Molnlycke <https://www.molnlycke.ru/products-solutions/trocars/>;

Applied Medical <http://www.appliedmedical.com/trocars>.

Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что при описании объекта закупки должны быть прописаны требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, обеспечить приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки. При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров. Основной задачей норм, содержащихся в Законе о закупках, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников определения поставщика, сколько выявление в результате

такого определения лица, исполнение договора которым в наибольшей степени удовлетворит потребности заказчика в необходимом товаре.

На основании изложенного, комиссия решила признать данный довод заявителя необоснованным.

По доводу Заявителя о том, что заказчик объединил в один лот товары, используемые для разных целей, комиссия Чувашского УФАС России установила следующее.

Законом о закупках в целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) 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;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки. Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках 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 устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положения о закупке.

При этом регламентация заказчиками своей закупочной деятельности осуществляется ими не произвольно, а с учетом вышеназванных принципов закупочной деятельности и при соблюдении запретов и ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации, в том числе Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Из части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет ограничения конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В силу части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции требования части 1 статьи 17 Закона N 135-ФЗ распространяются, в том числе на все закупки

товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом N 223-ФЗ.

С учетом системного анализа требований Закона о закупках, а также закона о защите конкуренции можно сделать обоснованный вывод о том, что запрет на включение в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов (часть 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции), распространяется только на проведение закупок для государственных и муниципальных нужд по правилам Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее по тексту - Закон о контрактной системе).

Частью 1 статьи 1 Закона о контрактной системе определено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Поскольку спорный аукцион, проводился для нужд АУ «РКОД» Минздрава Чувашии и не предполагал заключение гражданско-правового договора от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, положения Закона о контрактной системе в рассматриваемом случае применению не подлежат.

Кроме того, представитель заказчика на заседании комиссии пояснил, что, Заказчик использует в работе шесть аппаратов GEN И и три аппарата Harmonic. Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки. Включение в аукционную документацию условий, которые некоторые из участников не могут обеспечить в силу несоответствия их товара требованиям технического задания, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе. Участником данной процедуры может быть любое юридическое и физическое лицо, в том числе и не являющееся производителем данного товара. Использование этих инструментов функционально и технологически связаны с другими товарами, которые являются предметом торгов, в частности: при осуществлении эндоскопического доступа во время хирургического вмешательства, доступ к органам и структурам осуществляется с использованием троакаров (заявленных в пунктах 59, 60, 61); После мобилизации органа(ов) с использованием расходных материалов заявленных в пунктах 70-77, как при эндоскопических, так и открытых операциях, становится возможно их пересечение с использованием сшивающих аппаратов, представленных в рассматриваемом аукционе.

Изучив, представленные документы, заслушав пояснения сторон, комиссия пришла к выводу об отсутствии оснований для признания данного довода Заявителя обоснованным.

На основании изложенного, Комиссия принимает решение о признании жалобы ООО «ИЗВОЛЬ» необоснованной.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чувашского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ИЗВОЛЬ» на документацию Заказчика – АУ «РКОД» Минздрава Чувашии при проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых хирургических инструментов и расходных материалов для операционного блока (изв. № 32009822016) необоснованной.

Заместитель руководителя

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

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