РЕШЕНИЕ 038/228/20

Резолютивная часть решения объявлена 11.03.2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 16.03.2020 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…..>

Члены Комиссии: <…..>;

при участии представителей Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Иркутская городская клиническая больница № 3» (далее – заказчик) – <…..>),

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «Цифровая симфония» (далее – ООО «Цифровая симфония», заявитель);

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на поставку рентген-пленки термографической, извещение № 0334300062720000038 (далее – электронный аукцион), в порядке, предусмотренном статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной

службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Регламент ФАС), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 03 марта 2020 года поступила жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

Заявитель указывает, что документация об аукционе содержит нарушения пункта 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, поскольку заказчиком в Техническом задании установлены такие требования к требуемому к поставке товару, которые не позволяют определить соответствие закупаемых товаров установленным заказчиком требованиям.

Так, по мнению заявителя жалобы установленное заказчиком в Техническом задании требование о том, что модель и производитель термопринтеров и термопленки определяются поставщиком, не позволяют участникам закупки определить какие конкретно термографические пленки для каких конкретно моделей термографических принтеров закупаются.

Кроме того, по мнению заявителя жалобы в нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ в техническую часть документации включено дополнительное требование о безвозмездном предоставлении термографических принтеров на весь период ее использования, что по мнению заявителя создают ограничение количества участников закупки.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 25 февраля 2020 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС)

размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334300062720000038, а также Документация об электронном аукционе на поставку рентген-пленки термографической (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 491 270 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика, приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы на основании следующего.

Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены в статье 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта закупки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ

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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

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 (часть 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ).

Функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики товара, а также перечень конкретных показателей товара, позволяющих определить соответствие закупаемых товаров установленным заказчиком требованиям, которые должны быть представлены участником закупки указаны в части III документации об электронном аукционе «Наименование и описание объекта закупки (Техническое задание)» (далее – Техническое задание).

В соответствии с Техническим заданием объектом закупки является поставка пленки термографической медицинской.

В отношении данного товара установлены, в том числе, следующие

характеристики, которым должен соответствовать поставляемый товар:

Код КТРУ	***Наименование товара***	***Технические характеристики***
32.50.50.190-00001875	Пленка термографическая медицинская	**Описание в соответствии с КТРУ:** Термографическая пленка, предназначенная для использования в системах медицинской визуализации в принтерах, использующих принцип получения изображения с помощью изменения температуры. Пленка представляет собой подложку, на которую с одной стороны нанесен термоэмульсионный слой. Используется для распечатки цифровых рентгеновских изображений (например, маммографических), требующих высокого разрешения и контрастности, на термопринтерах Длина 43 Сантиметра Ширина 35 Сантиметра **Дополнительные характеристики, не включенные в КТРУ:** Поступает в светозащитных кассетах, которые не требуют зарядки в темном помещении. Не проявляется посредством жидких химических реактивов. Упаковка не менее 100 штук
32.50.50.190-	Пленка термографическая	**Описание в соответствии с КТРУ**: Термографическая пленка, предназначенная для использования в системах медицинской визуализации в принтерах, использующих принцип получения изображения с помощью изменения температуры. Пленка представляет собой подложку, на которую с одной стороны нанесен термоэмульсионный слой. Используется для распечатки цифровых рентгеновских изображений (например, маммографических), требующих высокого разрешения и контрастности, на термопринтерах

00001880	медицинская	Длина 25 Сантиметра Ширина 20 Сантиметра **Дополнительные характеристики, не включенные в КТРУ**: Поступает в светозащитных кассетах, которые не требуют зарядки в темном помещении. Не проявляется посредством жидких химических реактивов Упаковка не менее 100 штук

Примечанием к Техническому заданию установлено следующее: «***Поставщик на период использования термопленки Заказчиком (до полного расходования), предоставляет печатающие устройства - термопринтеры не менее 4 шт. Модель и производитель термопринтеров и термопленки определяются Поставщиком***».

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы на основании следующего.

Частью 1 статьи 1 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, 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.

Согласно статьи 10 Федерального закона № 44-ФЗ заказчики при планировании и осуществлении закупок должны исходить из приоритета обеспечения государственных и муниципальных нужд путем закупок инновационной и высокотехнологичной продукции.

Согласно части 1 статьи 12 Федерального закона № 44-ФЗ государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и

муниципальных нужд.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не только обеспечение максимально широкого круга участников закупки, но и выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в большей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом (часть 3 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ).

Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что документация о проведении электронного аукциона не содержит указание на наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, более того в аукционной документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара в целях реализации потребностей заказчика, а сведения, запрещенные к указанию в соответствии с

пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ в документации отсутствуют, следовательно, документация о проведении электронного аукциона не противоречит нормам Федерального закона № 44-ФЗ.

В Техническом задании документации об аукционе заказчик установил требования к качеству, техническим характеристикам товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Все характеристики товаров определяются исходя из нужд заказчика, непосредственно применяющего закупаемые пленки термографические медицинские.

В зависимости от своих потребностей заказчик в документации об аукционе в праве установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам) товара с учётом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Из системного толкования приведённых норм следует, что на сегодняшний день законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

Так, Федеральный закон № 44-ФЗ не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого товара устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям, маркам товара, не предусматривает ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика, равно как и не предусматривает обязанность заказчика в аукционной документации обосновывать свои потребности и причины при установлении требований к

товарам и их характеристикам. Выбор показателей и характеристик объекта закупки остается за заказчиком.

Аналогичная позиция подтверждена Президиумом Верховного суда РФ в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Обзор). Согласно указанному Обзору 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.

Согласно правовой позиции, отраженной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.12.2010 г. №11017/10 по делу № А06-6611/2009, **основной задачей законодательства**, устанавливающего порядок проведения торгов, **является** не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, **сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.**

Из пояснений заказчика следует, что установление такого требования связано с тем, что у заказчика отсутствует термопринтеры и в связи с установлением в документации об электронном аукционе требования о предоставлении термопринтера на период использования заказчиком термопленки, участники закупки в зависимости от имеющего у него в наличии термопринтеров самостоятельно определяют модель и производителя термопринтеров и термопленки, соответствующие установленным требованиям.

Таким образом, заказчиком в аукционной документации установлены требования к товару с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемой деятельности в связи с чем Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя, указанные в жалобе, являются необоснованными.

В отношении довода заявителя жалобы о том, что в нарушение части

3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ в техническую часть документации включено дополнительное требование о безвозмездном предоставлении термографических принтеров на весь период ее использования, что по мнению заявителя создают ограничение количества участников закупки, Комиссией установлено следующее.

В примечании к Техническому заданию, а также в приложении № 2 к проекту муниципального контракта установлено, что поставщик на период использования термопленки заказчиком (до полного расходования), предоставляет печатающие устройства - термопринтеры не менее 4 шт.

Из пояснений заказчика следует, что объектом закупки являются расходные материалы к машинам и оборудованию, используемым заказчиком – цифровым рентгенологическим аппаратам.

Все цифровые рентгенологические аппараты объединены в единую общебольничную сеть с 2016 года и для внутреннего обращения рентгенограммы пациентов не печатаются, и любой врач может просмотреть снимки на рабочем месте. Так как рентгенологическое оборудование расположено по разным адресам и по разным районам, необходимо не менее 4 термопринтеров, для установки по каждому адресу, даже с возможностью подключения разных аппаратов. Учитывая, что в 2019 году было выполнено 137 677 исследований на цифровых аппаратах, а закуплено и израсходовано 4 500 (45 коробок) листов термопленки для печати рентгенологических исследований, а также значительной стоимостью термопринтера (свыше 100 000 рублей) и отсутствием у ОГБУЗ «ИГКБ №3» финансовых возможностей, приобретение термопринтеров для печати снимков, за счет собственных средств нецелесообразно.

Кроме того, согласно постановлению рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 06.03.2020 №0334300062720000038-0 на участие в данной закупке поступило 2 заявки, что также свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников закупки.

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС России не усматривает нарушений положений Федерального закона № 44-ФЗ.

Вместе с тем, ссылка заявителя жалобы на нарушение положений Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-

ФЗ является несостоятельной в связи с тем, что рассмотрение данной жалобы производится в рамках Федерального закона № 44-ФЗ и рассмотрение вопроса о нарушении антимонопольного законодательства не относится к компетенции Комиссии Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Согласно пункту 3.33 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение принимается Комиссией простым большинством голосов членов Комиссии, присутствовавших на заседании Комиссии, на основании документов и сведений, представленных на заседание Комиссии.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, в нарушение указанных норм Федерального закона № 44-ФЗ заявителем не представлено документальных подтверждений обоснованности доводов жалобы, а также доказательств того, каким образом действия заказчика нарушают его права и законные интересы, доказательств наступления последствий в виде ограничения конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Регламентом ФАС, Комиссия по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Цифровая симфония;
2. Направить копии решения сторонам по жалобе;
3. Отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта;
4. Передать материалы дела в отдел антимонопольного контроля для проверки на предмет нарушения антимонопольного законодательства.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии <…..>

Члены комиссии <…..>

<…..>