

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6122/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров  
04.05.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ГБУ «Мосветобъединение»,

в отсутствие представителей ООО «Партнер-Агро Спб», извещенных надлежащим образом письмами Московского УФАС России от 19.04.2022 № НП/21697/22, от 26.04.2022 № НП/23017/22, 28.04.2022 № НП/23671/22,

рассмотрев жалобу ООО «Партнер-Агро Спб» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «Мосветобъединение» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку офтальмологического оборудования для нужд ГБУ «Мосветобъединение» в 2022 году (реестровый № 32211257745) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о переносе рассмотрения жалобы в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, техническим характеристикам, установленным в конкурсной документации соответствует товар единственного производителя, что приводит к ограничению конкуренции.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать 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.

Согласно пункту 1 части 6.1. статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Требованиями части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что 25.03.2022 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку офтальмологического оборудования для нужд ГБУ «Мосветобъединение» в 2022 году (реестровый № 32211257745) (далее – аукцион, процедура).

В соответствии с пунктом 12 Информационной карты требования, установленные заказчиком к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы установлены в соответствии с Техническим заданием.

Так, пунктом 2.2 Технического задания установлены следующие характеристики поставляемого товара:

Наименование	Ед. изм.	Кол
Панорамный офтальмоскоп	шт	6
Характеристики		
Тип	Прямой	
Тип освещения	Лампа галогенная	
Защита оптики	Наличие (пылезащитная оптика)	
Линзы	Не менее 28 шт (в единой обойме)	
Диоптрии	от - 20 до + 20 дптр	
Поле зрения	Не менее 25°	
Фильтры	- без красного	
Диафрагмы	- малая, -средняя, - большая, - щелевая, - полукруг.	
Резиновый упор врача	Наличие	

Наглазник пациента	Съемный
Габаритные размеры	не более 130x36x55 мм
Вес	не более 230 г
Материал	Корпус - прочная циклоидная пластмасса, Разъем для соединения с рукояткой - нержавеющая сталь
Рукоятка перезаряжаемая	Наличие
Тип аккумулятора	Ионно-литиевый, 3,5 В
Зарядное устройство типа подстаканник	Наличие
Адаптер для подключения к сети	Наличие
Индикатор заряда батареи	Наличие
Регулировка мощности освещения	Реостат на корпусе рукоятки с кнопкой.
Чехол жесткий на молнии для размещения всех приборов.	Наличие

Наименование	Ед. изм.	Ко
Тонометр	шт	5

#### Характеристики

Назначение	Тонометр используется для измерения внутриглазного давления
Настройки на 4 вида животных	Наличие
Возможность установки автоопределяемой последовательности измерений	Наличие
Наконечник	Одноразовый для избегания занесения инфекции
Двойной звуковой сигнал после неправильного измерения	Наличие
Одинарный звуковой сигнал после удачного измерения	Наличие
Диапазон измерений	1 – 99 мм.рт.ст.
Предел допускаемой погрешности измерения в диапазоне	не более: 2% (5-30 мм.рт.ст.), 10% (30-80 мм.рт.ст.).
Вес	<ul style="list-style-type: none"> <li>не более 155 г (без батарей)</li> <li>не более 250 г (с батареями)</li> </ul>
Габариты (ШxВxД)	в диапазоне (24 -29) мм x (35 -95) мм x 215 мм
Комплектация	<ul style="list-style-type: none"> <li>4 батареи типа AA</li> <li>не менее 100 одноразовых зондов</li> <li>Кейс</li> <li>Блокнот</li> <li>Контейнер для очистки основания зонда</li> <li>Узкий воротник для основания зонда</li> <li>Крышка для основания зонда</li> </ul>

- Отвертка
- Силиконовая рукоятка
- Запасное основание зонда
- USB-накопитель, включая руководство по эксплуатации (в формате PDF)
- Браслет (шнурок)
- Краткое руководство пользователя

Заявитель ссылается на то, что представленные в Техническом задании технические характеристики к товару «Тонометр» составлены таким образом, что под описание подходит единственная модель товара, а именно Ветеринарный тонометр для измерения ВГД TopoVet, производства Финляндия.

Также под технические характеристики к товару «Панорамный офтальмоскоп» подходит модель Panoptic производства США.

При этом Заявитель указывает, что на рынке представлено достаточное количество офтальмологического оборудования, а именно – Тонометр для измерения ВГД и Панорамный офтальмоскоп, которые выполняют основные функциональные характеристики необходимые заказчику, однако характеристики Товаров составлены таким образом, что альтернативные товары ограничены к поставке за счет совокупности указанных характеристик Заказчиком.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что технические характеристики к оборудованию установлены для наиболее качественного и эффективного использования в работе, постольку технические характеристики ранее используемого Заказчиком оборудования не соответствуют таким требованиям.

В свою очередь, Комиссией принято решение о переносе рассмотрения жалобы для предоставления Заказчиком дополнительных доказательств, подтверждающих необходимость закупки оборудования с техническими характеристиками, представленными в Закупочной документации.

Так, Заказчиком в материалы дела была представлена сравнительная характеристика требуемого к поставке товара и уже используемого Заказчиком оборудования, согласно которой Заказчиком использовалось оборудование «Офтальмоскоп BETA 200 HEINE» со следующими техническими характеристиками:

Тип	Прямой
Тип освещения	лампа ксенон-галогеновая тип XHL 2,5B
Защита оптики	наличие
Линзы	количество корректирующих линз: 1
Диоптрии	от -35 до +40 дптр
Поле зрения	
Фильтры	кобальтовый голубой, бесцветный
Диафрагмы	точка, средняя апертура, большая апертура, голубой фил звезда с полярными координатами, фиксационная звезда
Резиновый упор врача	отсутствие
Наглазник пациента	нет
Габаритные размеры	
Вес	600 гр.
Материал	алюминий
Рукоятка перезаряжаемая	нет
Тип аккумулятора	нет, батарейного типа
Зарядное устройство типа подстаканник	нет
Адаптер для подключения к сети	наличие
Индикатор заряда батареи	нет
Регулировка мощности освещения	нет
Чехол жесткий на молнии для размещения всех приборов.	наличие

Заказчик пояснил, что используемое ранее оборудование - «Офтальмоскоп BETA 200 HEINE» содержит ряд недостатков в использовании, а именно:

1. Неудобно одновременно держать в руках и фиксировать животное;
2. Обследование происходит на близком расстоянии (травмоопасно);
3. Отсутствует осмотр трудодоступных частей глаза и его дна.

Вместе с тем Заказчиком представлены дополнительные характеристики закупаемого оборудования:

1. Увеличенное в пять раз, по сравнению со стандартным значением, поле обзора благодаря технологии Axial Point Source;
2. Модель оснащена кобальтовым фильтром и линзой для осмотра роговицы. С помощью данной опции можно своевременно выявить истончение роговицы и обнаружить инородное тело;
3. Отсутствие бликов и блуждающих лучей;
4. Плавная и более точная настройка в пределах -20/+20 дптр;
5. Специальный мягкий регулируемый наглазник позволяет выбрать оптимальный угол обзора;
6. Совместимость со всеми стандартными источниками питания на 3,5 В;
7. Возможность подключения смартфона при использовании адаптера;
8. Данная технология позволяет диагностировать изменение в сосудах глазного дна при сахарном диабете на ранних стадиях. С помощью данного прибора выявляются такие заболевания, как диабетическая и гипертоническая ретинопатия, глаукома, отек диска зрительного нерва;
9. Разделение лучей освещения и наблюдения при помощи асферической оптической системы устраняет роговичный и зрачковый рефлексы;
10. Пылезащищенный корпус - не требует обслуживания;
11. Эргономичный дизайн. Можно управлять одной рукой;
12. Полный обзор гарантируется даже при маленьком зрачке. фиксационно-измерительная сетка (звезда с полярными координатами); Углубленное, многослойное смотровое окно - возможность избежать рассеивания света;
13. Осмотр без корнеального и роговичного рефлекса;
15. Диапазон линз дает хорошие результаты даже с высокими нарушениями рефракции. Рефракции линз насадки для прямой офтальмоскопии, дптр;
16. Использование современного аккумулятора сохраняет работоспособность прибора в течение длительного времени — до 4-х часов непрерывной работы.

Также Заказчиком представлены технические характеристики используемого оборудования - «Тонومتر Zoomed BPM-2»:

Назначение	тонометр используется для измерения внутриглазного давления
Настройки на 4 вида животных	нет
Возможность установки автоопределяемой последовательности измерений	нет
Наконечник	наличие
Двойной звуковой сигнал после неправильного измерения	наличие
Одинарный звуковой сигнал после удачного измерения	наличие
Диапазон измерений	5-60 мм рт.ст.
Предел допускаемой погрешности измерения в диапазоне	Точность измерений: ± 30 мм рт. ст.
Вес	1350 г
Габариты (ШxВxД)	178*146*168 мм
Комплектация	Батареи типа AA - 4 шт. Наконечники (зонды) - 5 шт. в коробке

Заказчик пояснил, что используемое ранее оборудование - «Тонометр Zoomed BPM-2» содержит ряд недостатков в использовании, а именно:

1. Необходима анестезия во время манипуляций;
2. Отсутствует возможность использования у лошадей и кроликов (предназначен только для использования у кошек и собак);
3. Отсутствие корректора позиционирования;
4. Диапазон измерений значительно меньше;
5. Возможность установки автоопределяемой последовательности измерений отсутствует;
6. Погрешность измерений выше.

Вместе с тем Заказчиком представлены дополнительные характеристики закупаемого оборудования:

режим измерений: ручной, автоматический;

Дисплей: цветной, интерактивный;

метод измерения: контактный, рикошетный;

анестезия: не требуется.

Следовательно, технические характеристики закупаемого оборудования позволяют быстро и безболезненно проводить диагностические процедуры без риска для жизни животного, в отличие от закупленного ранее оборудования.

Таким образом, Заказчик при установлении требований к закупаемому оборудованию исходил из собственной потребности.

Кроме того, Заявитель на заседании Комиссии не явился, доказательств, подтверждающих, что технические характеристики закупаемого товара сводятся к единственному производителю не предоставил, равно как и не представил доказательств, что на рынке существует оборудование, выполняющие функции требуемые Заказчику.

На основании изложенного, доводы Заявителя признаются Комиссией необоснованными.

В свою очередь Комиссия отмечает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, 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.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в Закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств нарушения прав оспариваемым требованием, Заявителем Комиссии не представлено.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и

объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Партнер-Агро СПб» (ИНН: 7820059050; ОГРН: 1177847365376) на действия ГБУ «Мосветобъединение» (ИНН: 7708006274; ОГРН: 1037700008928) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 19.04.2022 № НП/21697/22, от 26.04.2022 № НП/23017/22, 28.04.2022 № НП/23671/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.