

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 15.12.2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 16.12.2022 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: <.....>;

в отсутствие представителей Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Областной онкологический диспансер» (далее – Заказчик), в отсутствие представителей Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Иркутской области (далее – Уполномоченный орган) - ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей, в отсутствие Общества с ограниченной ответственностью «Ренессанс-Мед» (далее – ООО «Ренессанс-Мед», Заявитель);

рассмотрев жалобу Заявителя на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0134200000122005895 на поставку расходного материала для операционного блока на 2023 год, 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 с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 08 декабря 2022 года поступила жалоба Заявителя на положения Извещения об осуществлении электронного аукциона.

Заявитель указывает, что Извещение об осуществлении электронного аукциона содержит нарушения Федерального закона № 44-ФЗ, поскольку Заказчиком в Техническом задании установлены такие технические требования к требуемому к поставке товару, которым не соответствует ни одно медицинское изделие, что свидетельствует об ограничении количества потенциальных участников закупки.

Как следует из жалобы Заявителя, к требованиям, содержащимся в Извещении и которые влекут, по его мнению, за собой ограничение количества участников закупки, отнесены следующие характеристики товара:

- Циркулярный изогнутый сшивающе-режущий аппарат с регулируемой высотой закрытия скобок, для формирования анастомоза по типу "конец в конец", «конец в бок» путем резекции ткани и наложения кругового двухрядного скобочного шва в шахматном порядке.
- Диаметр рабочей части: не менее 32 мм;
- Длина штока с учетом головки: не менее 185 мм;
- Диаметр разреза: не менее 22,0 мм;
- Диаметр внешнего шва не менее 30,0 мм;
- Диаметр внутреннего шва не более 28,0 мм
- Головка с размерной цветокодировкой белого цвета, для удобства идентификации при работе с сшивающим аппаратом;

- Количество скоб в кассете не менее 30 шт.;
- Высота открытой скобки $5,0 \pm 0,5$ мм, высота закрытой скобки регулируемая, в диапазоне от не более 1,0 мм, до не менее 2,3 мм;
- Материал скобок – МРТ-совместимый титановый сплав, с низким уровнем пластичности, предотвращает открытие уже сформированных скобок.

Заказчиком, Уполномоченным органом представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что Заказчик, Уполномоченный орган считают доводы жалобы необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что Уполномоченным органом по заявке Заказчика 30 ноября 2022 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещены Извещение об осуществлении электронного аукциона № 0134200000122005895 на поставку расходного материала для операционного блока на 2023 год, (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 7 218 613, 88 руб..

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы Заявителя, возражения Заказчика, Уполномоченного органа приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы на основании следующего.

Требования к содержанию извещения об осуществлении закупки установлены статьей 42 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно пункту 1 части 2 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки должно содержать, в том числе, электронный документ, содержащий описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Федерального закона № 44-ФЗ.

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 описании 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 таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Функциональные, технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики объекта закупки указаны в части II Извещения «Наименование и описание объекта закупки (Техническое задание)» (далее – Техническое задание).

В соответствии с Техническим заданием объектом закупки является

степлер линейный ручной для открытых операций, одноразового использования.

Пункт 2 Технического задания содержит, в том числе, следующие характеристики степлера линейного ручного для открытых операций, одноразового использования:

2.	Степлер линейный ручной для открытых операций, одноразового использования	<p>КТРУ:</p> <p>Стерильный переносной ручной хирургический инструмент, предназначенный для использования во время открытых или лапароскопических хирургических процедур на пищеварительном тракте для создания анастомозов (например, конец-в-конец, конец-в-бок или бок-в-бок) через внутрипросветные (внутри просвета) резекции. Изделие разработано для соединения двух частей просвета (например, толстой кишки) с помощью одного или нескольких круговых рядов скоб и последующего срезания ткани внутри линии скоб для создания нового канала. Это изделие функционирует за счет ручного рычажного механизма; могут быть доступны изделия различных размеров, соответствующих диаметрам конкретных просветов. Это изделие для одноразового использования.</p> <p>Описание объекта закупки*:</p> <p>Циркулярный изогнутый сшивающе-режущий аппарат с регулируемой высотой закрытия скобок, для формирования анастомоза по типу "конец в конец", "конец в бок" путем резекции ткани и наложения кругового двухрядного скобочного шва в шахматном порядке.</p> <p>Диаметр рабочей части: не менее 32 мм;</p> <p>Длина штока с учетом головки: не менее 185 мм;</p> <p>Диаметр разреза: не менее 22,0 мм;</p> <p>Диаметр внешнего шва не менее 30,0 мм;</p> <p>Диаметр внутреннего шва не более 28,0 мм</p> <p>Головка с размерной цветокодировкой белого цвета, для удобства идентификации при работе с сшивающим аппаратом;</p> <p>В головку интегрированы кассета с двумя рядами скоб, расположенными в шахматном порядке, обеспечивают равномерное распределение давления на ткань;</p> <p>Количество скоб в кассете не менее 30 шт.;</p>
----	---	---

	<p>Высота открытой скобки $5,0 \pm 0,5$ мм, высота закрытой скобки регулируемая, в диапазоне от не более 1,0 мм, до не менее 2,3 мм;</p> <p>Материал скобок – МРТ-совместимый титановый сплав, с низким уровнем пластичности, предотвращает открытие уже сформированных скобок;</p> <p>В кассету интегрирован цилиндрический нож из нержавеющей стали для одновременной резекции во время прошивания;</p> <p>Прошивание и резекция осуществляются с помощью нажатия на рукоятку, выполненной в форме рычага;</p> <p>Складывающийся предохранитель, контрастного цвета, расположенный под рукояткой, защищает от случайного прошивания;</p> <p>Рукоятка регулирования величины зазора скоб и встроенный индикатор величины зазора скоб, обеспечивают контролируемую степень компрессии прошиваемых тканей и формирования скобочного шва одинаковой высоты;</p> <p>Предназначен для использования у одного пациента. Поставляется стерильным.</p>
--	--

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 3 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что Извещение об осуществлении электронного аукциона не содержит указание на наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, более того в Извещении установлены требования к техническим и функциональным характеристикам объекта закупки в целях реализации потребностей Заказчика, а сведения, запрещенные к указанию в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ в Извещении отсутствуют, следовательно, Извещение об осуществлении электронного аукциона не противоречит нормам Федерального закона № 44-ФЗ.

В Техническом задании Заказчик установил требования к качеству, техническим характеристикам объекта закупки, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика. При этом все характеристики объекта закупки определяются исходя из нужд Заказчика для использования

указанного медицинского изделия во время проведения операций.

В зависимости от указанных потребностей Заказчик в Извещении в праве установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам) объекта закупки 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 Извещение 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.

Также Федеральный закон № 44-ФЗ не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара устанавливать такие характеристики объекта закупки, **которые соответствовали бы всем существующим потенциальным участникам закупки**, не предусматривает ограничения по включению в Извещение требований к объекту закупки, являющемуся значимым для Заказчика, равно как и не предусматривает обязанность заказчика в Извещении 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.**

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком в Извещении установлены требования к объекту закупки 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.

Комиссия, исследовав представленные заявки участников закупки, Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 08.12.2022 №ИЭА1 установила, что на участие в данной закупке подано 3 заявки, признанные комиссией по рассмотрению заявок Уполномоченного органа соответствующими требованиям Извещения об осуществлении электронного аукциона.

Кроме того, при осуществлении данной закупки Заказчиком получено 3 коммерческих предложения с указанием конкретных медицинских изделий («Фолькманн Медицин Техник ГмбХ, Германия, «Цзянсу Брайтнесс Медикал Девайсес Ко., Лтд.», Китай), соответствующих требованиям Извещения и потребностям Заказчика.

Таким образом, факт подачи на участие в данной закупке 3 заявок, содержащих предложение к поставке товаров с установленными характеристиками и получение 3 коммерческих предложений, не может свидетельствовать об ограничении количества участников закупки и нарушении положений Федерального закона № 44-ФЗ.

При таких обстоятельствах, Комиссией Иркутского УФАС России по контролю в сфере закупок в действиях Заказчика нарушения требований Федерального закона № 44-ФЗ при формировании Извещения об осуществлении электронного аукциона не установлены.

Кроме того, в силу части 9 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

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**, в том числе, в части отсутствия возможности подготовки заявки на участие в электронном аукционе, а также **доказательств того, каким образом действия заказчика нарушают его права и законные интересы.**

Представленная сравнительная таблица о характеристиках товаров, имеющих в обороте на территории России, не может являться доказательством отсутствия на рынке товаров, соответствующим установленным Заказчиком характеристикам. Кроме того, Заявителем не представлены официальные документы производителей, подтверждающие наличие или отсутствие данных характеристик у указанных Заявителем медицинских изделий.

При этом необходимо отметить что вопрос соответствия поставленного товара условиям Технического задания может быть разрешен только при приемке товара Заказчиком в ходе исполнения Контракта и на данном этапе определения поставщика достоверно установить соответствие предложенного победителем закупки товара условиям Извещения невозможно.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 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», 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 «Ренессанс-Мед» необоснованной;
2. Направить копии решения сторонам по жалобе;
3. Отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта.

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

<.....>

<.....>