

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-64/2021

08.04.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, (далее – Комиссия) с участием в дистанционном режиме представителей Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области» (далее – Заказчик) <...> (дов. № 12 от 17.03.2021), <...> (дов. № 16 от 29.03.2021), <...> (дов. № 17 от 07.04.2021), представителя ООО «Инфора» (далее – Заявитель) <...>, (дов. б/н от 07.04.2021) рассмотрела жалобу (вх. № 02/1036 от 31.03.2021) на действия заказчика – Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области, при проведении конкурентной закупки с неопределенным объемом товаров (работ, услуг) в электронной форме на право заключения договора поставки расходных материалов (шприцев) (реестровый номер извещения 32110075601).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru>.

В жалобе заявитель указывает на неправомерные положения документации о закупке и извещения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области,

УСТАНОВИЛА:

1. 12.03.2021 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении конкурентной закупки с неопределенным объемом товаров (работ, услуг) в электронной форме на право заключения договора поставки расходных материалов (шприцев) (реестровый номер извещения 32110075601).

19.03.2021 Заказчиком вносились изменения в извещение.

Максимальное значение цены договора: 33 605 264,35 рубля.

Дата начала срока подачи заявок (согласно документации и извещению): 12.03.2021. Дата и время окончания подачи заявок (согласно документации и извещению): 31.03.2021 в 09-00. Дата и время рассмотрения первых частей заявок на участие (согласно документации): 31.03.2021 в 11-00. Дата и время проведения торгов (согласно документации): 01.04.2021 в 18-00. Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие (согласно документации) и подведения итогов (согласно документации и извещению): 02.04.2021.

Согласно протоколу рассмотрения заявок (первых частей) на участие в конкурентной закупке с неопределенным объемом товаров в электронной форме № 32110075601 от 31.03.2021 на участие в закупке было подано две заявки участников, которые признаны соответствующими требованиям документации о закупке, участники

допущены к участию в закупке.

2. Согласно доводу жалобы Заказчик неправомерно указал на товарный знак в описании предмета закупки (по позициям 6-10, 15-16, 22-33). Также на заседании Комиссии представитель Заявителя указала, что ООО «Инфора» имело намерение подать заявку на участие в закупке, но установление данного требования не оставило обществу такой возможности.

В соответствии с частями 1, 2 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 (положение о закупке).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В силу части 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.

Согласно подпункту 1 пункта 1.8.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области», утвержденного Наблюдательным Советом ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» 24.12.2018 (далее – Положение о закупке) 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.

В соответствии с пунктом 26 раздела 1.1 «Общие сведения о проводимой закупке в электронной форме» документации о закупке описание предмета закупки содержится в разделе 2 документации о закупке.

В разделе 2 «Техническая часть документации в электронной закупке» документации о закупке редакции № 1 в описании предмета закупки в позициях 6-10, 15-16, 22-33 в графе «Наименование товара» указаны следующие наименования: «Шприц TET-A-TET трехкомпонентный одноразовый стерильный 2 мл 32.50.13.110», «Шприц TET-A-TET трехкомпонентный одноразовый стерильный 3 мл 32.50.13.110», «Шприц TET-A-TET трехкомпонентный одноразовый стерильный 10 мл 32.50.13.110», «Шприц TET-A-TET трехкомпонентный одноразовый стерильный 20 м 32.50.13.110», «Шприц TET-A-TET трехкомпонентный одноразовый стерильный 5 мл 32.50.13.110», «Система TET-A-TET для вливания инфузионных растворов 32.50.13.190», «Система TET-A-TET трансфузионная для в/в вливания крови и кровезаменителей с пластиковым шипом 32.50.13.190», «Саморазрушающийся инсулиновый шприц TET-A-TET со стопорными шипами с надетой иглой 1 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с колпачком с приложенной иглой 2 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с колпачком с приложенной иглой 5 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с выдвигающимся цилиндром с приложенной иглой 2 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с выдвигающимся цилиндром с приложенной иглой 5 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с дополнительным объемом (градуировкой) 2 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с выдвигающимся цилиндром с приложенной иглой 5 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с дополнительным объемом (градуировкой) 2 мл 32.50.13.110», «Безопасный шприц TET-A-TET с дополнительным объемом (градуировкой) 5 мл 32.50.13.110», «Система для внутривенного вливания, дозирования и смешивания инфузионных растворов и кровезаменителей TET-A-TET двойной фильтрации светозащитная 32.50.50.000», «Система для внутривенного вливания, переливания, дозирования и смешивания инфузионных растворов и кровезаменителей TET-A-TET с безыгольным портом и безопасной иглой 32.50.50.000», «Система для внутривенного вливания, переливания, дозирования и смешивания

инфузионных растворов и кровезаменителей ТЕТ-А-ТЕТ светозащитная многоходовая с четырьмя капельными камерами 32.50.50.000», «Система для внутривенного переливания и дозирования компонентов крови ТЕТ-А-ТЕТ многоходовая с одной капельной камерой 32.50.13.190», «Система для внутривенного переливания и дозирования компонентов крови ТЕТ-А-ТЕТ с безыгольным портом, дополнительной магистралью и безопасной иглой 32.50.13.190».

В своих возражениях на жалобу (№ 634 от 07.04.2021) Заказчик относительно рассматриваемого довода жалобы сообщает, что указание товарного знака ТЕТ-А-ТЕТ без указания слов «или эквивалент» связано с тем, что товары, закупаемые Заказчиком, необходимы ему для исполнения контрактов и обязательств по обеспечению медицинскими изделиями государственных бюджетных учреждений здравоохранения Магаданской области.

На заседании Комиссии представители Заказчика поддержали доводы, изложенные в письменных возражениях. Также представители Заказчика указали, что заявка одного из участников, предложившего товары иного производителя, не была признана закупочной комиссией не соответствующей требованиям.

Установлено, что в заявке участника № 2 по указанным позициям предложены товары без указания товарного знака. Данный участник допущен к участию в закупке.

При этом Заказчиком не было представлено доказательств тому, что оспариваемые товары с указанием на товарный знак закупаются для исполнения государственного или муниципального контракта. Также Заказчиком не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности закупки товаров иных производителей. Напротив, заявка участника, предложившего товары иного производителя была признана закупочной комиссией соответствующей требованиям закупочной документации. Комиссия отмечает, что пояснения представителя Заказчика противоречивы в части обоснования необходимости закупки продукции товарного знака ТЕТ-А-ТЕТ и вместе с тем – допуска предложения товаров иных производителей. Действия Заказчика по установлению в требованиях к объекту закупки с указанием на товарный знак без использования слов «или эквивалент» ограничили потенциальным участникам закупки возможность предложить к поставке товары эквивалентные товары иных производителей.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Из закупочной документации не представляется возможным определить, что к поставке допустимы также эквивалентные товары.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что в действиях Заказчика содержатся нарушения **пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 2 части 1 статьи 3** Закона о закупках и **подпункта 1 пункта 1.8.2** Положения о закупке, выразившееся в неправомерном указании в отношении товарного знака в описании предмета закупки.

3. Согласно доводу жалобы закупка с неопределенным объемом является неправомерной. По мнению Заявителя, товары закупаются для нужд учреждений, подведомственных Министерству здравоохранения и демографической политики Магаданской области, у которых имеется рассчитанная годовая потребность в изделиях медицинского назначения.

В письменных пояснениях Заказчик указывает, что в связи со спецификой проведения лечебного процесса определить точное количество требуемого в течение года товара не представляется возможным, по этой причине выбран способ закупки с неопределенным объемом, являющийся допустимым по действующему законодательству. Данную позицию на заседании Комиссии поддержали представители Заказчика.

В силу пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо **цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.**

Также согласно пункту 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны следующие сведения: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику

(исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Закупки осуществляются Заказчиком в целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для коммерческого использования, с установленными им показателями (пункт 1.2.1 Положения о закупках).

Таким образом, Закон о закупках позволяет заказчиком осуществлять закупки с неопределенным объемом. Суть таких закупок состоит в том, что в ходе исполнения договора заказчик может выбирать из ранее составленного им перечня продукции необходимые ему позиции в пределах имеющегося бюджета. При этом объем закупок по каждой из позиций перечня не определен и может быть любым. Ограничен такой объем только бюджетом заказчика под данную закупку.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

4. Согласно доводу жалобы описание объекта закупки в Техническом задании размещено Заказчиком в ЕИС в формате pdf. По мнению Заявителя, невозможность копирования фрагментов текста, необходимого для заполнения заявки, вынуждает участника закупки самостоятельно заполнять заявку в ручном режиме, что при большом объеме информации приводит к тому, что поставщик не укладывается в установленные заказчиком сроки. Это является дополнительным барьером, влечет ограничение количества участников закупки, а также ведет к формальным ошибкам в заявках.

В отношении данного довода жалобы Заказчик в своих возражениях и представители Заказчика пояснили, что размещение технического задания в ЕИС в формате pdf не создало препятствий для участия в закупке, так как данный формат не ограничивает возможности для ознакомления участников с документацией. Заказчик также отмечает, что Техническое задание не является документом, предназначенным для заполнения участниками, все обязательные для заполнения формы представлены в документации в формате MS Word.

В силу части 18 статьи 4 Закона о закупках размещение заказчиками

в единой информационной системе информации о закупке осуществляется без взимания платы. Порядок размещения в единой информационной системе информации о закупке устанавливается Правительством Российской Федерации.

Данный порядок установлен Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке» (далее – Положение о размещении информации).

В соответствии с пунктом 9 Положения о размещении информации сведения, содержащиеся в документах, составленных с помощью средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом единой информационной системы (далее - функционал единой информационной системы), и сведения, содержащиеся в файле в формате, обеспечивающем возможность его сохранения на технических средствах пользователей и допускающем после сохранения возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста (далее - электронный вид), или в файле с графическим образом оригинала документа (далее - графический вид), должны совпадать, а в случае несовпадения приоритетными являются сведения, составленные с помощью функционала единой информационной системы.

Таким образом, данным пунктом предусмотрено размещение сведений как в электронном, так и в графическом форматах.

В соответствии с пунктом 1.2 Приказа Казначейства России от 30.12.2015 № 26н «Об утверждении Порядка пользования единой информационной системой в сфере закупок» (далее – Порядок № 26н) в единой информационной системе размещаются файлы следующих форматов: bmp, jpg, jpeg, gif, tif, tiff, docx, doc, rtf, txt, pdf, xls, xlsx, rar, zip.

Раздел 2 «Техническая часть документации в электронной закупке» выполнена в виде электронного образа документа формата в формате Portable Document Format (PDF), что соответствует требованиям пункта 1.2 Порядка № 26н. Вместе с тем, никаких ограничений (защиты паролем) на копирование, печать и распознавание данного документа средствами OCR (оптического распознавания символов) не установлено. Кроме того, указанный документ не является документом, предназначенным для заполнения, поскольку все формы, предназначенные для заполнения и подаваемые участником в составе заявки, размещены в форматах

doc (docx).

Таким образом, Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что Заказчиком были размещены документы на официальном сайте, а именно извещение, документация, проект договора, заявка участника (форма), декларации и формы в форматах, позволяющих сохранять, а также копировать отдельные фрагменты текста в необходимых для заполнения потенциальными участниками файлах, что соответствует нормам Закона о закупках и не приводит к незаконному ограничению конкуренции среди потенциальных участников Закупки. Довод жалобы не нашел подтверждения.

5. Согласно доводу жалобы в позициях 27-28 Заказчик требует к поставке Безопасный шприц ТЕТ-А-ТЕТ с дополнительным объемом, однако, по данным официального сайта Росздравнадзора, такие шприцы на территории РФ не зарегистрированы.

В возражениях на жалобу Заказчик указывает, что при регистрации медицинских изделий заявитель не обязан указывать товарный знак, таким образом, отсутствие в официальном реестре зарегистрированных медицинских изделий указания товарного знака конкретного изделия не может препятствовать его закупке.

Обстоятельства неправомерного указания на товарный знак без указания слов «или эквивалент» рассмотрены в пункте 2 настоящего Решения. Комиссия полагает, что Заявителем не представлено доказательств нарушения Заказчиком Закона о закупках вследствие отсутствия в официальном реестре зарегистрированных медицинских изделий закупаемых изделий конкретной торговой марки. Таким образом, довод жалобы не нашел подтверждения.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Инфора» на действия Заказчика – Областного государственного автономного учреждения

«Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области», при проведении конкурентной закупки с неопределенным объемом товаров (работ, услуг) в электронной форме на право заключения договора поставки расходных материалов (шприцев) (реестровый номер извещения 32110075601) обоснованной в части нарушения Заказчиком пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и подпункта 1 пункта 1.8.2 Положения о закупке.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и подпункта 1 пункта 1.8.2 Положения о закупке.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.