

15.01.2018

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя Садовника И.Р. (вх. № 50 от 09.01.2018 года) на действия государственного учреждения здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница» (далее – ГУЗ ТО «ТОКБ», Заказчик), государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку эндопротезов для ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035617007388) (далее – Электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 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 - Закон), административным регламентом 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, утвержденный приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии:

УСТАНОВИЛА:

09.01.2018 в Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, Уполномоченного учреждения при проведении Электронного аукциона.

В жалобе Заявитель указывает, что ни документация об аукционе в электронной форме на право заключения контракта на поставку эндопротезов для ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035617007388) (далее – Документация об электронном аукционе), ни часть III «Проект контракта» Документации об электронном аукционе (далее – Проект контракта) не содержат сведений о сроке поставки товара по заявке Заказчика, также отсутствует примерный график поставки товара. В то время как за просрочку исполнения поставщиком обязательств по контракту (п. 8.5 Проекта контракта) предусмотрена ответственность в виде уплаты неустойки за каждый день просрочки исполнения обязательств.

Указанное обстоятельство влечет, по мнению Заявителя, нарушение части 3 статьи 7, пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона.

Индивидуальный предприниматель Садовник И.Р. также считает неправомерными требования к поставщику, установленные пунктом 5.2 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» Документации об электронном аукционе, пунктами 6.2.7, 6.2.8, 6.2.10 Проекта контракта, а именно:

«- Поставка не менее 2-х комплектов типоразмеров эндопротезов;

- Предоставление не менее 2-х наборов инструментов, которые должны быть безопасными для пациентов и персонала, точными и долговечными, обеспечивать максимальную атравматичность, сохранность костной ткани, сокращать временные и энергозатраты персонала. ...

- Доставка и замена элементов эндопротеза до полного ряда типоразмеров, в замен израсходованных в течение 3 дней с момента подачи заявки заказчиком».

ИП Садовник И.Р. считает, что требование о замене по заявке Заказчика элементов эндопротеза до полного ряда типоразмеров взамен израсходованных не раскрывают в полной мере потребность Заказчика, а также не соответствуют объекту закупки.

По мнению Заявителя, указанные условия являются требованием к наличию у участника закупки ресурсов, что нарушает части 2, 3 статьи 33 Закона, не отвечает положениям гражданского законодательства и приводит к дополнительным расходам и издержкам.

Кроме того, ИП Садовник И.Р. считает нарушением права потенциального поставщика требовать оплату поставленного товара ввиду отсутствия указания в Документации об электронном аукционе срока подписания Заказчиком товарной накладной.

В связи с изложенным, Заявитель просит провести проверку данной закупки на предмет соответствия Документации об электронном аукционе нормам Закона.

Представители Уполномоченного учреждения, Заказчика, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Заявителя, считая действия Заказчика при формировании технического задания, соответствующими требованиям Закона, представили письменные возражения на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Уполномоченным учреждением, Заказчиком

требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 14.12.2017 № 8388 объявлен аукцион в электронной форме на право заключения контракта на поставку эндопротезов для ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница», создана аукционная комиссия по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», определен ее состав.

Извещение и документация об электронном аукционе размещены 15.12.2017 в единой информационной системе в сфере закупок. 29.12.2017 в извещение и документацию об электронном аукционе были внесены изменения, которые также размещены в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 7 054 185,00 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобе Заявителя, Комиссией установлено следующее.

[Частью 1 статьи 64](#) Закона установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

Согласно [части 5 статьи 63](#) Закона в извещении о проведении электронного аукциона указывается, в том числе информация, предусмотренная [статьей 42](#) Закона.

В соответствии с [пунктом 2 статьи 42](#) Закона извещение об осуществлении закупки должно содержать, в том числе краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) Закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг.

Извещением о проведении Электронного аукциона определен следующий срок поставки закупаемого товара: поставка товара осуществляется с момента заключения контракта по 30.03.2018 года по заявке Заказчика.

Пунктом 9 части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» Документации об электронном аукционе, подпунктом 4.1 проекта контракта предусмотрено, что поставка товара осуществляется с момента заключения контракта по 30.03.2018 года по заявке Заказчика.

Из объяснений Заказчика следует, что отсутствие графика поставки товара в Документации об электронном аукционе свидетельствует об отсутствии

соответствующей необходимости у Заказчика в периодичности поставок.

Комиссия считает данное условие Документации об электронном аукционе не противоречащим требованиям Закона, в связи с чем соответствующий довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Довод ИП Садовника И.Р. о нарушении Заказчиком статьи 33 Закона в части установления условий, указанных пунктом 5.2 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» Документации об электронном аукционе, пунктами 6.2.7, 6.2.8, 6.2.10 Проекта контракта, Комиссия считает необоснованным в связи со следующим.

Объектом закупки является поставка эндопротезов для ГУЗ ТО «Тюльская областная клиническая больница».

Пунктом 5.2 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» Документации об электронном аукционе установлены следующие обязательные условия:

«- поставка не менее 2-х комплектов типоразмеров эндопротезов;

- предоставление не менее 2-х наборов инструментов, которые должны быть безопасными для пациентов и персонала, точными и долговечными, обеспечивать максимальную атравматичность, сохранность костной ткани, сокращать временные и энергозатраты персонала.

- укладки и инструменты должны быть компактными, пригодными для машинной чистки, мойки, дезинфекции в соответствии с современными технологиями.

- доставка и замена элементов эндопротеза до полного ряда типоразмеров, взамен израсходованных в течение 3 дней с момента подачи заявки заказчиком».

Пунктами 6.2.7, 6.2.8, 6.2.10 Проекта контракта определены аналогичные обязанности поставщика, в частности согласно указанным положениям Проекта контракта поставщик обязан:

«6.2.7. Поставить не менее 2-х комплектов типоразмеров эндопротезов.

6.2.8. Предоставить не менее 2-х наборов инструментов, которые должны быть безопасными для пациентов и персонала, точными и долговечными, обеспечивать максимальную атравматичность, сохранность костной ткани, сокращать временные и энергозатраты персонала.

6.2.9. Укладки и инструменты должны быть компактными, пригодными для машинной чистки, мойки, дезинфекции в соответствии с современными технологиями.

6.2.10. Доставка и замена элементов эндопротеза до полного ряда

типоразмеров, в замен израсходованных в течение 3 дней с момента подачи заявки заказчиком».

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Исходя из смысла указанной нормы Закона, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара при оказании соответствующих услуг при условии обоснования заказчиком соответствующей потребности.

Из объяснений Заказчика Комиссией установлено следующее.

Для установки эндопротезов врачу-хирургу необходимы инструменты, которые не являются универсальными и под каждую марку подходит только инструмент производителя. Исходя из позиции Заказчика, производитель не продает инструменты, а дает их в аренду. Поскольку операции в

учреждении идут в непрерывном режиме, Заказчику необходимо не менее 2-х наборов инструментов, т.к. в один день проводится не одна операция, в то время, как один набор инструментов используется врачом-хирургом, другой в тоже время проходит стерилизацию.

Эндопротез подбирается под пациента, есть наиболее часто используемые размеры из линейки эндопротезов, а есть те которые используются крайне редко, следовательно при том режиме, в котором работает учреждение в один день могут быть использованы одни и те же размеры эндопротезов. Но количество эндопротезов, которое заказчик использует для установки, будет кратным спецификации контракта, т.е. размеры могут повторяться, но количество от этого не будет больше, а, следовательно, и сумма контракта не увеличится.

Врач перед операцией определяется с размером и проверяет его наличие в линейке при отсутствии такого размера, поставщику направляется заявка, которую он должен удовлетворить в течение 3-х дней.

Данные требования необходимы для качественного оказания высококвалифицированной медицинской помощи гражданам. При отсутствии инструментов эндопротезы установить невозможно, закупаемые материалы должны быть высокого качества для оказания медицинской помощи такого рода.

Контракты на поставку эндопротезов являются сложными, т.к. требуют сопровождения контракта до момента установки последнего эндопротеза.

В момент передачи заказчику товара, между государственным учреждением здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница» и поставщиком оформляется договор временного хранения, в котором отражаются все пункты, указанные заявителем. Инструмент представляется на безвозмездной основе, согласно условиям контракта, и после установки всех комплектов эндопротезов возвращается поставщику.

На заседании комиссии представители Заказчика пояснили, что начальная максимальная цена контракта сформирована, исходя из всех условий, установленных в Документации об электронном аукционе, представили документы, подтверждающие указанный довод.

Комиссия отмечает, что Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Необходимо также отметить, что заказчик не имеет возможности устанавливать требования к товару, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки. Основной задачей законодательства,

устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок.

Следовательно, точное определение объекта закупки является объективной потребностью заказчика, исключающее поставку товара, не соответствующего нуждам заказчика и целям, для достижения которых осуществляется закупка. Закон предусматривает право заказчика определить в документации об электронном

аукционе такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Установлено, что документация об электронном аукционе не содержит указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам, влекущим за собой ограничение количества участников закупки.

Необходимо отметить, что приобретаемый заказчиками товар свободно обращается на рынке, рынок поставок такого товара имеет неограниченное количество участников.

Выбор контрагентов, у которых участник закупки может приобретать товары, характеристики которых соответствуют требованиям заказчиков, документацией об электронном аукционе не ограничен.

Комиссия считает, что участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребности Заказчика.

Согласно части 1 статьи 105 Закона любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие

действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Поскольку подача жалобы Заявителем на положения документации электронного аукциона предполагает, что положениями указанной документации ущемляются права и законные интересы конкретного участника закупки, положение части 9 статьи 105 Закона указывает, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими установить, что имеются объективные нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок и вместе с тем, нарушены права и законные интересы заявителя.

Заявителем не представлено документального подтверждения обоснованности вышеприведенного довода, в том числе в части невозможности подготовки заявки на участие в аукционе, ограничения количества участников закупки, а также документов и сведений, свидетельствующих о нарушении заказчиками норм Закона при формировании описания объекта закупки.

Более того, Комиссией не выявлено, а Заявителем не представлено объективных доказательств того, что обращение спорных товаров на соответствующем рынке невозможно или затруднено; а формирование объекта данной закупки подобным образом фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Доказательств того, что Заявитель не может приобрести спорный товар, Комиссии также не представлено.

На заседании Комиссии ИП Садовник И.Р. сообщил, что подал заявку на участие в данной закупке.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения документации об электронном аукционе не противоречат Закону и не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки, в том числе Заявителя.

Довод ИП Садовника И.Р. об отсутствии в Документации об электронном аукционе, Проекте контракта срока подписания Заказчиком товарной накладной Комиссия считает необоснованным, в связи со следующим.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги,

о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Из материалов данного дела Комиссией установлено следующее.

Разделом 2. «ЦЕНА И ПОРЯДОК РАСЧЕТОВ» Проекта контракта установлен порядок оплаты по контракту. Разделом 5 Проекта контракта определен порядок приемки товара.

В частности пунктами 2.4, 5.9 Проекта контракта установлены условия оплаты поставленного товара, а именно: «в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара (по форме Приложения № 3 к контракту) на основании счета, счета-фактуры, товарной накладной»; «не позднее 5 (пяти) рабочих дней после проведения экспертизы заказчик направляет поставщику подписанный заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный заказчиком) один экземпляр акта приемки-передачи товара или мотивированный отказ от подписания такого документа, в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной приемке товара и процедуре подписания акта приемки-передачи товара».

Заказчик, кроме того, поясняет, что подтверждением принятия обязательств со стороны поставщика служит подписанный заказчиком акт приема-передачи товара без претензий, а оплата идет по накладным, счетам или счетам-фактурам, только после подписания указанного акта. Акт приема передачи подписывается «не позднее 5 (пяти) рабочих дней» согласно пункту 5.9 Проекта контракта.

Таким образом, Комиссия считает, что Заказчиком соблюдено вышеуказанное требование Закона, поскольку документация о закупке содержит условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги.

Следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя Садовника И.Р. (вх. № 50 от 09.01.2018 года) на действия государственного учреждения

здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница», государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку эндопротезов для ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035617007388) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.