РЕШЕНИЕ № 194/2020-КС

по делу № 023/06/64-707/2020 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

12 февраля 2020 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Винар-М» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ «Городская больница города Анапы» МЗ КК при проведении электронного аукциона: «Поставка медицинских изделий для стерилизационного отделения» (извещение № 0818500000820000032) в части нарушения 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 о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель указывает, что документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе.

Заказчиком представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, заявки участников закупки, письменные пояснения по существу жалобы, с доводами которой представитель Заказчика не согласился.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – ГКУ КК «Дирекция государственных закупок» проводился электронный аукцион: «Поставка медицинских изделий для стерилизационного отделения» (извещение № 0818500000820000032).

Заказчик – ГБУЗ «Городская больница города Анапы» МЗ КК.

Начальная (максимальная) цена контракта – **1 524 223,70 руб.**

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Согласно п.1), п.2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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;

2) 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.

В ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе указано, что 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.

Согласно ч.4 ст.23 Закона о контрактной системе наименование объекта закупки в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, указывается в соответствии с каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 (далее - Правила

использования КТРУ) заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «и» пункта 10 Правил использования КТРУ, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии).

в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где Заказчиком по поз.34, 35 установлены следующие характеристики товара, в частности:

4	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	32.50.50.190-00000337	штук	6000	Описание	Представляет собой картонный лоток прямоугольной формы, куда закладывается инструмент с последующей укладкой в упаковку для проведения цикла стерилизации.
					Назначение	для паровой и газовой стерилизации
					Материал- картон	соответствие
					Длина, мм	не менее 180 не более 185
					Ширина, мм	не менее 130 не более 137
					Высота, мм	не менее 18 не более 22
5	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	32.50.50.190-00000337	штук	4200	Описание	Представляет собой картонный лоток прямоугольной формы, куда закладывается инструмент с последующей укладкой в упаковку для проведения цикла стерилизации.
					Назначение	для паровой и газовой стерилизации
					Материал- картон	соответствие
					Длина, мм	не менее 220 не более 225
					Ширина, мм	не менее 133 не более 137
					Высота, мм	не менее 18 не более 22

Согласно разделу 9 «Требования к содержанию и составу 1 и 2 частей заявки на участие в электронном аукционе» аукционной документации Заказчиком установлено:

№ позиции	**ПЕРВАЯ ЧАСТЬ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ ДОЛЖНА СОДЕРЖАТЬ СЛЕДУЮЩИЕ ДОКУМЕНТЫ И ИНФОРМАЦИЮ:**
41	1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных настоящей документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных

средств электронной площадки).

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в Разделе 2 документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в Разделе 2 документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в Разделе 2 документации об электронном аукционе.

3) при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, в случае включения в документацию о закупке проектной документации, первая часть заявки содержит только согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе (такое согласие дается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

4) первая часть заявки на участие в электронном аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается контракт.

Заявитель указывает, что в Разделе «Описание объекта закупки» по поз. 34, 35 Заказчиком при описании установлены требования с нарушением ч.1 ст.33, ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, действующим Правилам, и описанию товара, содержащемуся в Каталоге товаров, работ, услуг.

Так Заказчиком по поз. 34, 35 «Упаковка для стерилизации, одноразового использования» установлен код КТРУ 32.50.50.190-00000337.

Согласно сведениям из ЕИС https://zakupki.gov.ru во вкладке «Описание товара, работы, услуги» отсутствуют конкретные показатели, характеризующие товар. Во вкладке «Общая информация» указывается описание вида медицинского изделия в соответствии с номенклатурой классификацией. При этом данное описание не является характеристикой для применения, данная информация является справочной.

Согласно пункту 5 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 Заказчик вправе, за исключением случаев, если иное не предусмотрено особенностями описания отдельных видов объектов закупок, установленными Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 5 статьи 33 Федерального закона, указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Федерального закона,

которые не предусмотрены в позиции каталога.

Таким образом, Заказчиком в «Описание объекта закупки» аукционной документации по поз. 34, 35 составлено в соответствии с положением ст.33 Закона о контрактной системе. Довод необоснован.

Заявитель указывает, что Заказчиком по поз. 1-30, 32-37 в «Описание объекта закупки» аукционной документации установлены размеры изделий, что ограничивает Участников при поставке товаров при выборе производителей.

Согласно ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе 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.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где Заказчиком по поз.1-30, 32-37 требуется к поставке товары: «Упаковка для стерилизации, одноразового использования».

На рынке РФ зарегистрированы и находятся в свободном обращении продукция минимум двух производителей, а именно:

- АО "Медтест", регистрационное удостоверение №ФСР 2010/08882 Материалы для упаковки, герметизации, контроля стерилизации медицинских изделий, транспортировки и хранения простерилизованных изделий в пакетах, рулонах, листах и лентах из этих материалов по ТУ 9398-011-53262326-2010 в следующих исполнениях: - пакет для паровой, этиленоксидной, радиационной стерилизации комбинированный термосвариваемый плоский;
- ООО «КЛИНИПАК», регистрационное удостоверение №ФСР 2011/12874 от 30.12.2011 Пакеты и рулоны «Клинипак» для медицинской паровой, газовой, плазменной и радиационной стерилизации по ТУ 9398-001-69745848-2011.

Заказчик на Комиссии пояснил, что товары, закупаемые заказчиком в рамках данной закупки, являются необходимыми для стерилизации медицинских изделий. Виды пакетов закупаются для нужд отделения реанимации и интенсивной терапии, а также хирургического отделения больницы и центра амбулаторной онкологической помощи. Данный вид пакетов позволяет в кратчайшие сроки визуально определять необходимый набор инструментов и перевязочных материалов, что очень важно для работы медицинского персонала при проведении экстренных хирургических вмешательств. При этом закупка товара для радиационной стерилизации не обязывает Заказчика иметь оборудование для радиационной стерилизации. Заказчик может пользоваться услугами сторонних организаций для осуществления данного вида стерилизации. Как например, Заказчик закупает пакеты для опасных отходов класса Б, В или Г. При этом, не имея соответствующего оборудования для утилизации и переработки такого рода отходов.

Заказчиком закупается данная упаковка, в том числе для проведения СВЧ-стерилизации (микроволновой стерилизации), как наиболее подходящая и имеющая соответствующие характеристики для данного метода стерилизации. Немаловажными факторами, определяющим потребности заказчика, являются повышенные прочностные характеристики изделия и более длительный срок сохранения стерильности: данный пакет позволяет хранить стерилизованные инструменты и материалы в течение 1 года и более в отличие от бумажного, срок хранения в котором как правило 60 суток. Соответственно, закупка указанных товаров позволяет наиболее рационально и эффективно обеспечить соответствующие нужды заказчика, в том числе значительно сократить расходы на стерилизацию, включая затраты на водоснабжение и электроэнергию.

Действующее законодательство предоставляет заказчику возможность организации определения поставщика по закупке именно того товара, который является для него необходимым. Подобный вывод согласуется с определением Верховного Суда Российской Федерации от 04.05.2017 по делу № А08-1545/2016, постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа от 24.11.2011 № Ф09-7616/11, решением Арбитражного суда Краснодарского края от 21.08.2015 по делу № А32-23367/2015 и рядом иных актов.

Как следует из определения Верховного Суда Российской Федерации от 04.05.2017 «...Основой задачей норм, содержащихся в Законе о контрактной системе, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников определения поставщика (подрядчика, исполнителя), сколько выявление в результате такого определения лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени удовлетворит потребности заказчика в необходимом товаре, работе, услуге...».

Таким образом, технические, функциональные характеристики и иные требования, установленные Заказчиком к предмету закупки и зафиксированные в Описании объекта закупки, аукционной документации, направлены на максимальное удовлетворение нужд (потребностей) Заказчика. При этом, в полном соответствии с действующим законодательством, технические требования сформулированы таким образом, чтобы исключить необоснованные ограничения конкуренции.

Закон о контрактной системе допускает установление в аукционной документации таких требований, которые являются существенными для Заказчика.

В качестве предмета закупки является поставка товара, а не их производство. Довод необоснован.

Согласно ч.9 ст.105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Заявитель указывает, что Заказчиком по поз. 32-33 «Описание объекта закупки» аукционной документации заявлен товар для радиационной стерилизации. Заявитель направил запрос Заказчику о предоставлении документом подтверждающих наличие в собственности радиационного стерилизатора.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где Заказчиком по поз.32, 33 установлены следующие характеристики товара, в частности:

Упаковка для стерилизации, одноразового использования	32.50.50.190-00000337		штук	600	Описание	Упаковка (обёртка) для медицинских изделий, подлежащих стерилизации. Конструкция изделия позволяет стерилизовать обёрнутое медицинское изделие и сохранять его стерильность до вскрытия или в течение установленного срока хранения. Изделие, подлежащее утилизации после использования. Представляет собой пакет прямоугольной формы.
					Назначение	для радиационной стерилизации
					Герметизация предусмотрена при помощи самоклеющейся ленты	соответствие
					плотность, г/м2	не менее 80
					Индикатор стерилизации радиационной	наличие
					Ширина, мм	не менее 295 не более 305
					Длина, мм	не менее 445 не более 455
Упаковка для стерилизации, одноразового использования	32.50.50.190-00000337		штук	2400	Описание	Упаковка (обёртка) для медицинских изделий, подлежащих стерилизации. Конструкция изделия позволяет стерилизовать обёрнутое медицинское изделие и сохранять его стерильность до вскрытия или в течение установленного срока хранения. Изделие, подлежащее утилизации после использования. Представляет собой пакет прямоугольной формы.
					Назначение	для радиационной стерилизации
					Герметизация предусмотрена при помощи самоклеющейся ленты	соответствие
					плотность, г/м2	не менее 80
					Индикатор стерилизации радиационной	наличие
					Ширина, мм	не менее 195 не более 205
					Длина, мм	не менее 325 не более 335

Согласно ч.3 ст.65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на

адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Заявителем направлен запрос на разъяснение положений документации об электронном аукционе от 30.01.2020 №РД1.

Согласно ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Заказчиком 30.01.2020 в 11:55 (МСК) размещен в ЕИС ответ на запрос.

№ Пункта ТЗ 32-33 азначение для диационной ерилизации	Просим уточнить, имеется ли в распоряжении Заказчика радиационный стерилизатор, или данный пункт добавлен для того, чтобы исключить возможность подачи заявки на данную Закупку других участников рынка, кроме непосредственно производителя и дилера данного товара? Обращаем Ваше внимание, что позиции по совокупности требуемых характеристик соответствует товар единственного производителя, отсутствующий в свободной продаже, что неоднократно подтверждено Решениями УФАС. Товар распространяется только производителем и его дилерами, что создает возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.	В распоряжении ЛПУ находятся радиационные стерилизаторы. В медицинской работе используются изделия из термочувствительных материалов, которые требуют стерилизации «холодным» методом (радиационным). Обращаем Ваше особое внимание на то, что при формировании потребности в закупке товаров, Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки. Законодательство не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам и видам товара. В силу статьи 6 Федерального закона №44-ФЗ к числу основных принципов контрактной системы относится принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен

	Указанные действия Заказчика влекут за собой ограничение количества участников аукциона в электронной форме, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1.4 ст. 7.30 Кодекса об административные правонарушения Российской Федерации. **!!Если вы не намерены пользоваться в процессе стерилизации радиационным стерилизатором – просим исключить позиции из технического задания и закупить отдельно, а не закрывать закупку таким способом!** **С целью устранения нарушений законодательства Заказчику следует приложить документы – подтверждающие наличие в собственности радиационного стерилизатора!**	соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции. Исходя из системного толкования ч. 1, 2 ст. 33 Федерального закона №44-ФЗ можно сделать вывод о том, что заказчик формирует требования к приобретаемым товарам руководствуясь принципами результативности и эффективности. Описание объекта закупки аукционной документации полностью соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации и удовлетворяет потребностям Заказчика.

Требования заявителя о предоставлении Заказчиком документов, подтверждающих право собственности на радиационный стилизатор, документов, регламентирующих осуществление процесса стерилизации данным способом не обязывает Закон о контрактной системе Заказчика предоставлять документы Участникам.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТД «Винар-М» необоснованной.
2. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0818500000820000032).