РЕШЕНИЕ

№054/07/18.1-278/2019

04 марта 2019 г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Кузина А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Цифровая Симфония» на действия организатора торгов Федерального государственного бюджетного учреждения науки Институт «Международный томографический центр» СО РАН при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку пленки медицинской рентгеновской для мультиформатной камеры Carestream DryView 6850 Laser Imager (№ извещения 31907503972),

в присутствии: …

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Цифровая Симфония» (вх. № 1108э от 21.02.2019г.) на действия организатора торгов Федерального государственного бюджетного учреждения науки Институт «Международный томографический центр» СО РАН при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку пленки медицинской рентгеновской для мультиформатной камеры Carestream DryView 6850 Laser Imager (№ извещения 31907503972).

Заявитель сообщает следующее.

В сроки, предусмотренные извещением о проведении запроса котировок, заявитель подал котировочную заявку **исх. №314 от « 14 » февраля 2019г.** на участие в закупке №31907503972.

18 февраля 2019 заказчик отклонил заявку (Протокол рассмотрения заявок на участие в запросе котировок от 18.02.2019 №16264), сославшись главу III раздела 6 п.20 пп.2 "Несоответствие информации о предлагаемом товаре требованиям, установленным в пункте 1.1. Приложения № 3 "Описание объекта закупки" к

извещению о проведении запроса котировок в электронной форме.

Заявитель считает что, при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок по следующим основаниям.

В п**риложении №3 к извещению о проведении запроса котировок** государственнй заказчик указал, что ему необходима пленка медицинская рентгеновская Carestream Health DVB+ film для мультиформатной камеры Carestream DryView 6850 Laser Imager, со сроком годности на дату поставки партии товара от срока годности, установленного на данный вид товара производителем товара не менее 8 (восьми) месяцев от общего срока годности, установленного производителем для данного вида товара. Срок поставки последней партии товара 25.02.2020.

В обоснование невозможности поставки эквивалентного товара, сослался на **подпункты «а, б» части 6.1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ:**

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.

Согласно письма от 23.03.2018 исх. № 024-SHS официального представительства в РФ производителя пленки медицинской рентгеновской Carestream Health DVB+ film ООО «Кэарстрим Хелс» с 1 квартала 2018 года для лазерных мультиформатных камер производства Carestream Health **будет поставляться пленка** DryView DVE Film **вместо пленок** DryView DVB+ film.

Так как заявитель является дистрибъютером пленки медицинской рентгеновской производства Carestream Health, в поданной котировочной заявке **исх. №314 от «14» февраля 2019 года он** предложил к поставке пленку рентгеновскую DryView DVE Laser Imaging Film 28x35см./125 листов, пр-ва Кэарстрим Хэлс, Инк Соединенные Штаты Америки, которая является полностью взаимозаменяемым аналогом пленки DryView DVB+ film снятой с производства с 1 квартала 2018 года.

Сроки годности товарных остатков пленки DVB+ film у официального представителя составляют до 10.2019 года (18 месяцев от даты производства).

Согласно **извещения о проведении запроса котировок заказчику необходима пленка** со сроком годности на дату поставки партии товара от срока годности, установленного на данный вид товара производителем товара не менее 8 (восьми) месяцев от общего срока годности, установленного производителем.

Соответственно товарные остатки пленки DVB+ film в РФ со сроком годности до 10.2019 года не соответствуют требованиям установленным в извещении **о проведении запроса котировок, тем более что срок** последней партии товара 25.02.2020.

Поэтому заявитель в поданной котировочной заявке **исх. №314 от «14» февраля 2019 года** предложил к поставке пленку рентгеновскую DryView DVE Laser Imaging Film 28х35см./125 листов, пр-ва Кэарстрим Хэлс, Инк Соединенные Штаты Америки, которая является полностью взаимозаменяемым аналогом пленки DryView DVB+ film снятой с производства с 1 квартала 2018 года.

В связи с чем заявитель считает, что котировочная заявка **исх. №314 от «14» февраля 2019 года** была не законно отклонена заказчиком и принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в запросе котировок.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 том 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 ООО «Цифровая Симфония» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

Федеральное государственное бюджетное учреждение науки Институт «Международный томографический центр» СО РАН представило следующие возражения на жалобу.

В жалобе Заявитель указывает, что Единая комиссия Заказчика МТЦ СО РАН необоснованно и неправомерно признала заявку ООО «Цифровая симфония» несоответствующей требованиям извещения о проведении открытого запроса котировок в электронной форме «На основании главы III раздела 6 п.20 пп.2 "Несоответствие информации о предлагаемом товаре требованиям, установленным в пункте 1.1. Приложения №3 «Описание объекта закупки» к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме». Признаем, что в формулировке для отклонения заявок допущена неточность, а именно после слов «На основании главы III раздела 6 п.20 пп.2» пропущена ссылка на документ «Положения о закупке товаров, работ, услуг».

Вместе с тем, в пункте 6 Приложении №1 «Форма котировочной заявки»

установлено следующее: «Подавая настоящую котировочную заявку участник закупки подтверждает, что изучил извещение о проведении запроса котировок в электронной форме (включая все приложения к нему), ***регламент электронной площадки***, а также Положение о закупке товаров, работ, услуг МТЦ СО РАН и ***безоговорочно согласен с условиями участия в запросе котировок*** в электронной форме, содержащимися в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме (включая все приложения к нему) и Положении о закупке товаров, работ, услуг МТЦ СО РАН».

Соответственно, подавая заявку на участие в запросе котировок. Участник осознавал потребность Заказчика в товаре, с определенными качественными характеристиками, установленными в Приложении №3 к извещению о проведении запроса котировок Описание объекта закупки «Поставка пленки медицинской рентгеновской для мультиформатной камеры Carestream DryView 6850 Laser Imager»:

№ п/п	**Параметры**	**Требуемое значение**	**Требование**
1	Пленка	Carestream Health DVB+ film	Установлено

	медицинская рентгеновская		
1.1.	Обоснование невозможности поставки эквивалентного товара	Поставка эквивалентного товара не предусмотрена в связи с необходимостью обеспечения совместимости поставляемого товара с используемым Заказчиком оборудованием «Carestream DryView 6850 Laser Imager», на основании подпунктов «а. б» части 6.1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ: 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.	Установлено

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару, не свидетельствует об ограничении количества участников закупок. Кроме того, любой участник закупки имеет возможность поставки товара определенного наименования. Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц. а также ограничении заказчиком числа участников закупок.

Указанная позиция подтверждена судебной практикой (Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.08.2013 по делу № А65-4622/2013, Постановления ФАС Уральского округа от 31 мая 2013 г. по делу № А71-11453/2012, от 03.06.2013 г. по делу № А71-11228/2012).

В составе заявки участник ООО «Цифровая симфония» указал сведения о предлагаемом к поставке товаре: «Пленка рентгеновская DRYVIEW DVE Laser Imaging Film» и Регистрационное удостоверение от 15 августа 2017 года № РЗН 2017/6099 на медицинское изделие: «Пленка рентгеновская, варианты исполнения: DRYVIEW DVE Laser Imaging Film, TRIMAX TXB+ Laser Imaging Film, различных форматов» подтверждая страну происхождения товара.

Так как на участие в запросе котировок в электронной форме № 31907503972 поступило 3 заявки. Единая комиссия рассматривала поданные заявки в соответствии с их порядковыми номерами:

№	**№ заявки**	**Дата и время поступления заявки**	
1	**1**	**14.02.2019 15**	**49 (MSK + 4)**
2	**2**	**14.02.2019 21**	**11 (MSK + 4)**
3	**3**	**14.02.2019 21**	**22 (MSK + 4)**

Рассматривая заявку участника №1 от 14.02.2019, поступившую на ЭТП в 15:49 (MSK + 4), в комплекте с Регистрационным удостоверением на предлагаемый товар было предоставлено Информационное письмо производителя пленки ООО «Кэарстрим Хэлс» о поставке пленки DRYVIEW DVE Film, для использования в камерах, выпущенных после мая 2015 года (копия письма № 024-SHS 2018 от 23.03.2018 прилагается) для использования в камерах, произведенных ранее мая 2015 года «необходимо провести программную модернизацию силами сервисной службы компании «ДрайвМедСервис», являющейся авторизованным партнером компании Кэарстрим на территории РФ», *а оборудование, имеющееся в наличии у Заказчика МГЦ СО РАН* **-** *мулыпиформатная камера «Carestream DryView 6850 Laser Imager» 02.10.2012 года выпуска.*

Рассмотрев все заявки участников. Единая комиссия приняла решение об отклонении заявок участников с порядковыми номерами 1 и 3, в связи с предложением к поставке товара, несоответствующего требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме:

Требование к товару, установленное в приложении № 3 к извещению «Описание объекта закупки»	№ заявки	Предложение Участника
Пленка медицинская рентгеновская **Carestream Health DVB+ film**	1	*Пленка медицинская рентгеновская Carestream Health DVE+ film*
	2	Пленка рентгеновская Carestream Health DVB+ film
	3	*Пленка рентгеновская DRYVIEW DVE Laser Imaging Film*

Заявки участников с номерами №1 и №3 содержат предложения о поставке товара, для использования которого необходимо произвести модернизацию имеющего в наличии у Заказчика оборудования, что влечет за собой дополнительные материальные и временные затраты, связанные с определением стоимости модернизации оборудования. А в случае, если стоимость модернизации будет превышать 100 (сто) тысяч рублей, необходимо учитывать дополнительное время на проведение конкурентной процедуры закупки до заключения договора с Исполнителем, а так же сроков выполнения работ по модернизации.

На дату и время окончания подачи заявок на участие в открытом запросе котировок в электронной форме «15» февраля 2019 года Заказчику не поступали запросы о разъяснении положений извещения о проведении запроса котировок.

Участник (порядковый номер заявки 3) ООО «Цифровая симфония» умышленно умолчал о необходимости проведения модернизации оборудования, пытаясь ввести Заказчика в заблуждение об эквивалентности предлагаемого к поставке товара.

Вышеуказанные действия Участника имеют признак недобросовестной конкуренции, имеющей целью только продать товар, не задумываясь о дальнейших последствиях при использовании предлагаемого товара Заказчиком, в том числе материальных затратах.

В случае, если бы заявка №3 ООО «Цифровая симфония» была допущена, то данный участник был бы признан победителем закупки, так как он предложил наименьшую стоимость товара.

В соответствии с п.3.2 проекта договора (Раздел III извещения) первая поставка товара должна быть осуществлена 25.03.2019 года.

Соответственно, Поставщик ООО «Цифровая симфония» поставив товар в соответствии с условиями договора, а Заказчик приняв данный товар, был бы поставлен перед фактом «Наличия товара, несовместимого с имеющимся оборудованием», невозможности своевременного проведения дорогостоящих диагностических исследований пациентам МТЦ СО РАН, необходимости незапланированных в Плане финансово-хозяйственной деятельности института финансовых затрат на модернизацию оборудования.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

07.02.2019г. на сайте www.zakupki.gov.ru ФГБУН Институт «Международный томографический центр» СО РАН было опубликовано извещение о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку пленки медицинской рентгеновской для мультиформатной камеры Carestream DryView 6850 Laser Imager (№ извещения 31907503972).

Начальная (максимальная) цена договора – 2 426 400,00 рублей.

Запрос котировок проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ФГБУНИ МТЦ СО РАН осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного бюджетного учреждения Институт «Международный томографический центр» СО РАН, утвержденным заместителем Министра науки и высшего образования РФ С.В. Кузьминым 27.12.2018г.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок №16264 от 18.02.2019г. было подано три заявки (ЗАО «Научно-производственное объединение «ГАРАНТ» №1, ООО «СибМК» №2, ООО «Цифровая симфония» №3).

В соответствии с Приложением №3 к извещению о проведении запроса котировок, Заказчик указал марку пленки медицинской рентгеновской **Carestream Health D V B + film, без поставки эквивалентного товара. Так как эквивалент не предусмотрен в связи с необходимостью обеспечения совместимости поставляемого товара с используемым Заказчиком оборудованием** *«Carestream DryView 6850 Laser Imager».*

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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 информационному письму официального представителя производителя пленки, ООО «Кэарстрим Хэлс», со второго квартала 2018г. для лазерных мультиформатных камер будет поставляться пленка DryView DVE Flim вместо DryView DVE+. Данные пленки могут быть использованы в камерах, выпущенных после мая 2015г. Для камер выпущенных ранее мая 2015г. необходимо провести программную модернизацию.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что в ФГБУНИ МТЦ СО РАН, установлены камеры выпущенные в 2012г.

Таким образом, указание товарного знака в извещении о запросе котировок без использования слов «или эквивалент», не противоречит п. а, б части 6.1 статьи 3 *Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".*

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что в заявке ООО «Цифровая симфония» указана пленка рентгеновская DRYVIEW DVE Laser Imaging Film.

Согласно п.20 раздела 6 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного бюджетного учреждения Институт

«Международный томографический центр» СО РАН утвержденным заместителем Министра науки и высшего образования РФ С.В. Кузьминым 27.12.2018г., Комиссия принимает решение о несоответствии заявки на участие в запросе котировок в электронной форме в следующих случаях:

1) непредставления документов и информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок в электронной форме;

2) несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме;

3) наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике закупке и (или) о предлагаемых им товаре, работе, услуге;

4) несоответствия участника закупки требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме.

5) непоступление до даты рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме на счет, который указан Заказчиком в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок №16264 от 18.02.2019г., заявка ООО «Цифровая симфония» была отклонена на основании главы III раздела 6 п.20 пп.2 "Несоответствие информации о предлагаемом товаре требованиям, установленным в пункте 1.1. Приложения № 3 "Описание объекта закупки" к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме.

Таким образом, заявка ООО «Цифровая симфония», отклонена правомерно, так как Заказчику необходима рентгеновская пленка торговой марки DryView DVE+, на основании того, что пленка торговой марки предложенной О О О «Цифровая симфония», не может быть использована на оборудовании, выпущенном ранее мая 2015г.

Нарушение порядка организации и проведения запроса котировок в действиях Заказчика не усматривается.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Цифровая Симфония» на действия организатора торгов Федерального государственного бюджетного учреждения науки Институт «Международный томографический центр» СО РАН при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку пленки медицинской рентгеновской для мультиформатной камеры Carestream DryView 6850 Laser Imager (№ извещения 31907503972) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии Н.П. Камнева

Члены Комиссии Е.В. Долженкова

А.А. Кузина