

Решение № 05-04.1/47-14

о признании жалобы необоснованной

8 июля 2014 г.

г. Омск

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

Г.В. Лаптевой - начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

Е.В. Смитиенко - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

А.В. Ланбиной - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

в отсутствие В.А. Кабаненко - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии, Ю.В. Стоговой - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Медконцепт» (далее - Заявитель, ООО «Медконцепт») на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клиническая офтальмологическая больница им. В.П. Выходцева» (далее - Заказчик, БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева») при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку стерилизатора/аэратора в комплекте (извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31401232481, размещенное на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети «Интернет») (далее - аукцион в электронной форме, закупка),

при участии от Ответчика:

<...> (доверенность от 07.07.2014 № 23/630; личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя Заявителя, заявившего письменное ходатайство (вх. Омского УФАС России от 08.07.2014 № 7231э) о рассмотрении дела в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Общества с ограниченной

ответственностью «Медконцепт» (вх. от 30.06.2014 № 6899Ф) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клиническая офтальмологическая больница им. В.П. Выходцева» (далее – Заказчик, БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева») по проведению открытого аукциона в электронной форме на поставку стерилизатора/ аэрата.

Заявитель считает, что Заказчик нарушил пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) в связи с тем, что включил в положения документации об открытом аукционе требования к закупаемому оборудованию определённого товарного знака. И необоснованно отклонил заявку на участие в аукционе.

По мнению ООО «Медконцепт» Заказчик в разъяснении №1 положений аукционной документации ошибочно полагает, что требования о товарном знаке относятся «к иным требованиям, связанным с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика», которые он вправе включать в положения документации о закупке.

Согласно части 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) «товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей», а согласно ч.1 ст. 1484 ГК РФ «лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака».

Согласно ГК РФ товарный знак служит только для индивидуализации товаров того или иного производителя и не несет информации о качестве, гарантийных обязательствах, технических или иных характеристиках товара.

По мнению Заявителя - наличие или отсутствие товарного знака не может определять соответствие товара потребностям заказчика, так как не несет информации о характеристиках товара, а только идентифицирует товар как товар производства той или иной компании.

Кроме того, заявитель полагает, что Заказчик указал в аукционной документации товарные знаки (Steri-Vac™, 3M™ Attest™), принадлежащие компании 3M, США, таким образом, исключив возможность поставки товара, отвечающего всем потребностям заказчика, но не имеющего товарного знака 3M.

Вместе с тем, по мнению ООО «Медконцепт» на рынке имеется полный аналог запрашиваемому Заказчиком стерилизатору Steri-Vac™ 5XLDPB, производства 3M, США - стерилизатор медицинский Eagle 3017 EOsterilizer, производства Steris Corporation, США.

Указанный стерилизатор медицинский Eagle 3017 EOsterilizer полностью отвечает заявленным заказчиком техническим и качественным параметрам, отличие только в торговом знаке.

2. Представитель Ответчика на заседании Комиссии 08.07.2014 с доводами жалобы Заявителя не согласилась, высказалась согласно представленным возражениям БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» на жалобу ООО «Медконцепт» (вх. Омского УФАС России от 07.07.2014 № 7196), отметив следующее.

Документация об аукционе в электронной форме на поставку стерилизатора/аэратора в комплекте подготовлена в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева», утвержденным Министром здравоохранения Омской области 20 марта 2014 года (далее – Положение о закупке).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и подпунктом 1 пункта 28 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Документация о закупке должна содержать исчерпывающий перечень существенных для заказчика требований к поставляемым товарам, оказываемым услугам и выполняемым работам.

При этом Закон о закупках не устанавливает никаких ограничений на использование товарных знаков, знаков обслуживания, указаний на патенты, полезные модели, фирменные наименования и пр. при описании объекта закупки.

Данная позиция подтверждается судебной практикой (постановления Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 31 мая 2013 года № Ф09-4564/13 по делу № А71-11453/2012, от 3 июня 2013 года № Ф09-4695/13 по делу №А71-11228/2012).

В Положении о закупке также нет ограничений по использованию заказчиком в документации о закупке желаемого или предпочтительного товара, включая указание на товарный знак. Следовательно, при описании объекта закупки заказчик вправе ссылаться на товарный знак без указания на возможность поставки эквивалента.

Таким образом, БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» включило в документацию о закупке требования к техническим и функциональным характеристикам и иные требования, связанные с определением соответствия стерилизатора/аэратора в комплекте в целях реализации потребностей заказчика с учетом возможного участия нескольких поставщиков.

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Кроме того, обоснование начальной (максимальной) цены договора определено Заказчиком путём проведения мониторинга цен на стерилизатор Steri-Vac™

5XLDPB, запрошенных у трёх потенциальных поставщиков.

Таким образом, заявленные БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» в документации о закупке конкретные требования к закупаемому оборудованию, по мнению Заказчика, не могут ограничивать количество участников закупки и препятствовать неограниченному кругу лиц участвовать в аукционе в электронной форме, поскольку приобретаемое оборудование может поставляться разными поставщиками.

Заказчик полагает, что ему предоставлено право на организацию торгов по закупке именно того товара, который он счел необходимым и отвечающим его потребностям, в том числе в части самостоятельного принятия заказчиком решения о показателях, характеризующих соответствие поставляемого товара его потребностям.

Приобретаемый стерилизатор/аэратор Steri-Vac™ представляет собой прибор, предназначенный для стерилизации изделий медицинского назначения, чувствительных к воздействию температуры и влаги. В нем используется полностью автоматизированная система управления, обеспечивающая создание надлежащих условий для стерилизации, и сводящая к минимуму возможность контакта оператора с газообразным оксидом этилена.

Газовая стерилизация оксидом этилена с использованием системы Steri-Vac™ обеспечивает эффективность при обработке тепло- и/или влагочувствительных изделий медицинского назначения, сложных инструментов, в том числе, оптики, которые используются в БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева».

Комплектность оборудования определена с учетом требований, изложенных в руководстве по эксплуатации стерилизатора/аэратора Steri-Vac™. В частности, для определения соответствия результатов стерилизации принятым нормам, заказчиком включены в состав комплекта системы биологического контроля, такие как биологические индикаторы ЗМ™ Attest™.

Заказчик пояснил, что при выборе стерилизатора/аэратора Steri-Vac™ помимо технических и функциональных характеристик БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» учитывался опыт использования оборудования в учреждениях здравоохранения Российской Федерации. Большой опыт накоплен в Республиканской клинической офтальмологической больнице республики Татарстан, НИИ нейрохирургии им. Бурденко, где стерилизаторы зарекомендовали себя как оборудование с высокими показателями качества и надежности.

В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 02.07.2014 № 05-5764э Заказчиком представлены копии:

- положения о закупке товаров, работ, услуг БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева», утвержденного Министром здравоохранения Омской области 20.03.2014 г.;
- извещения о проведении аукциона в электронной форме № 1411/223 от 09.06.2014 г.;
- документации об аукционе в электронной форме (с приложениями), утверждённой 09.06.2014 г.

- первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме ООО «Медконцепт», общества с ограниченной ответственностью «Эр Оптикс» (далее - ООО «Эр Оптикс»);

- протокола от 01.07.2014 г. № 1411/223-1 рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме;

- протокола от 03.07.2014 г. № 1411/223-2 подведения итогов аукциона в электронной форме.

Дополнительно представителем БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» представлена для обозрения копия инструкции по эксплуатации Steri-Vac™ 5XLDPB.

3. Из представленных материалов Комиссией установлено, что 09.06.2014 г. БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещены: извещение о проведении аукциона в электронной форме № 1411/223, документация об аукционе в электронной форме (с приложениями).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 28 раздела IV Положения о закупке в документации о закупке указываются установленные Заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

Стерилизатор/аэратор Steri-Vac™ в комплекте, являющийся объектом закупки, представляет собой прибор, предназначенный для стерилизации изделий медицинского назначения, чувствительных к воздействию температуры и влаги. В нем используется полностью автоматизированная система управления, обеспечивающая создание надлежащих условий для стерилизации, и сводящая к минимуму возможность контакта оператора с газообразным оксидом этилена.

Газовая стерилизация оксидом этилена с использованием системы Steri-Vac™ обеспечивает эффективность при обработке тепло- и/или влагочувствительных изделий медицинского назначения, сложных инструментов, в том числе, оптики, которые используются в БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева».

Комплектность оборудования определена с учетом требований, изложенных в руководстве по эксплуатацию стерилизатора/аэратора Steri-Vac™. В том числе, для определения соответствия результатов стерилизации принятым нормам, Заказчиком включены в состав комплекта системы биологического контроля, такие как биологические индикаторы 3М™ Attest™.

При выборе стерилизатора/аэратора Steri-Vac™ помимо технических и функциональных характеристик Заказчиком учитывался опыт использования оборудования в учреждениях здравоохранения Российской Федерации. Примером послужил большой опыт, накопленный в Республиканской клинической офтальмологической больнице республики Татарстан, а также в НИИ нейрохирургии им. Бурденко, где стерилизаторы зарекомендовали себя как оборудование с высокими показателями качества и надежности.

Согласно разделу 2 документации об аукционе в электронной форме предметом данной закупки является поставка стерилизатора/аэратора в комплекте.

В силу раздела 3 документации об аукционе в электронной форме заявка на участие в аукционе в электронной форме направляется участником закупки в форме двух электронных документов, состоящих из первой и второй частей заявки.

Как следует из пункта 3.1 раздела 3 документации об аукционе в электронной форме, первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать согласие участника закупки на поставку товара, указанного в Приложении № 1 документации об аукционе в электронной форме с указанием на товарный знак (его словесное обозначение) предполагаемого для поставки товара, конкретные показатели предполагаемого для поставки товара, соответствующие значениям, установленным в Приложении № 1 документации об аукционе в электронной форме.

В Приложении № 1 к документации об аукционе в электронной форме объектом закупки является аэратор/ стерилизатор Steri-Vac™ 5XLDPB в комплекте с требованиями к качеству, техническим, функциональным характеристикам товара, к размерам, упаковке и иным определениям соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1 раздела 3 документации об аукционе в электронной форме не допускается указание на товарный знак, предложение к поставке товаров, которые являются эквивалентными товарам, указанным в Приложении №1 к документации об аукционе в электронной форме.

Участник закупки должен подготовить заявку в строгом соответствии с требованиями документации об аукционе в электронной форме. В случае, если сведения, представленные в первой части заявки не соответствуют требованиям, указанным в документации об аукционе в электронной форме, участник закупки не допускается к участию в аукционе в электронной форме согласно подпункту 1 пункта 4 раздела 21 документации об аукционе в электронной форме.

По информации Заказчика, на участие в аукционе в электронной форме первые части заявок подали: ООО «Медконцепт», ООО «Эр Оптикс».

В связи с тем, что ООО «Медконцепт» первая часть заявки была подана на поставку стерилизатора/аэратора Eagle 3017 EOsterilizer, производства Steris Corporation, США, эквивалентного, указанному в Приложении №1 к документации об аукционе в электронной форме, единой комиссией Заказчика было отказано в допуске Заявителя к участию в электронном аукционе согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 01.07.2014 г. № 1411/223-1.

В соответствии с Положением о закупке, Единая комиссия Заказчика провела заседание с целью рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме на поставку стерилизатора/ аэратора и приняла решение о признании заявки ООО «Эр Оптикс» соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе (протокол подведения итогов аукциона от 03.07.2014 г. № 1411/223-2).

Согласно пункту 52 Положения о закупке в случае, если допущен только один участник, аукцион признаётся не состоявшимся и Заказчик заключает с таким участником договор по цене, не превышающей начальной (максимальной) цены договора.

В связи с тем, что Заказчиком получено уведомление Омского УФАС России от 02.07.2014 № 05-5764э о поступлении жалобы ООО «Медконцепт» на действия БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева», заключение договора с победителем аукциона в электронной форме на поставку стерилизатора/ аэратора было приостановлено.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Заказчиком документы, заслушав представителей БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева», Комиссия признала жалобу необоснованной, исходя из следующего.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица 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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе, Закона о закупках.

Согласно [части 1 статьи 2](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации, данным Федеральным [законом](#), другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с [частью 1 статьи 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

[Частью 6 статьи 3](#) Закона о закупках установлено, что не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В соответствии с [пунктом 1 части 10 статьи 4](#) Закона N 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в

том числе: установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, в аукционной документации Заказчик обязан указать требования к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

Как следует из приложения №1 к документации об аукционе в электронной форме Заказчиком указано наименование товара и его характеристики, соответствующие потребностям Заказчика. При этом каких-либо неизмеряемых требований к участникам аукциона и закупаемому оборудованию не установлено.

Согласно [части 1 статьи 1](#) Закона N 223-ФЗ целями регулирования [закона](#) являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения аукциона, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате аукциона лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Поэтому включение в документацию об аукционе требований к качеству, техническим характеристикам оборудования, соответствующим потребностям Заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Данная позиция подтверждается судебной практикой (Определение Высшего Арбитражного суда РФ от 15.04.2014 N ВАС-4722/14 по делу N А40-60266/13-153-596, постановление Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 31.05.2013 по делу № А71-11453/2012) и практикой ФАС (решение Ростовского УФАС России от 17.07.2012г. по делу № 1127/05), Постановление Федерального Арбитражного суда Дальневосточного округа от 17.01.2014 N Ф03-6483/2013 по делу N А51-11707/2013).

Таким образом, нарушений со стороны БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» при проведении аукциона в электронной форме не допущено, права и законные интересы заявителя не нарушены.

Заказчик имеет свое представление о качестве товара, который он хочет



приобрести. Закупка заказчиком стерилизатора/аэратора Steri-Vac™ 5XLDPB под товарным знаком 3M полностью соответствует целям закона - удовлетворение потребности юридических лиц в товарах с необходимыми показателями качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

Проанализировав имеющиеся в деле № 05-04.1/47-14 документы, Комиссия пришла к заключению, об обоснованности включения Заказчиком в документацию об аукционе в электронной форме конкретных требований к закупаемому оборудованию со ссылкой на товарные знаки (Steri-Vac™, 3M™ Attest™) . Кроме того, отсутствие в Законе о закупках запрета на указание товарных знаков, свидетельствует об отсутствии нарушений в действиях БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» Закона о закупках.

Доказательства, свидетельствующие об ограничении Заказчиком конкуренции при проведении данной закупки, в материалах дела № 05-04.1/47-14 отсутствуют.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу ООО «Медконцепт» на действия БУЗОО «КОБ им. В.П. Выходцева» по проведению открытого аукциона в электронной форме на поставку стерилизатора/аэратора в комплекте (извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31401232481, размещенное на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети «Интернет»).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии

Г.В. Лаптева

Члены Комиссии

Е.В. Смитиенко

