

Решение № 03-10.1/08-2019
о признании жалобы необоснованной

16 января 2019 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя (далее – Заявитель) на действия КУОО «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» (далее – уполномоченное учреждение), БУЗОО «Городская клиническая больница скорой медицинской помощи № 1» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка расходного материала для эндоваскулярной хирургии II» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0852500000118002944) (далее – электронный аукцион), в присутствии представителей:

.....

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе поступила (вх. № 01 от 09.01.2019) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие, по его мнению, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-95 от 10.01.2019) уполномоченным учреждением были представлены (вх. № 255 от 15.01.2019) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 14.12.2019 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным учреждением были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 9584400 рублей. Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе от 16.01.2019 заявка ООО «СМТ» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе Заявителя, в том числе указано следующее: *«В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» описание объекта закупки должно носить объективный характер. В*

описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Вне зависимости от наличия (отсутствия) классификаторов форм и способов применения медицинских изделий заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться положениями Закона №44-ФЗ, согласно пункту 1 части 1 статьи 33 которого в описание 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.

При этом в силу пункта 6 Правил использования каталога предоставление заказчиком иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, допускается при условии обязательного включения в описание товара, работы, услуги обоснования необходимости использования такой информации.

Заказчик вправе указывать дополнительную информацию, которая не предусмотрена позицией каталога. В том числе описывать объект закупки можно по сведениям из ГОСТов, но в таком случае необходимо установить обоснование и включить его в описание объекта закупки. На это указано в пункте 2 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ и пунктах 5 и 6 Правил использования каталога из постановления № 145.

Совокупность требуемых параметров в описании закупки по позиции 1-22 «Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство» составлены с учетом ограничения поставки мед изделия единственным товаром- стент для коронарных артерий Multilink, компании Abbott, США .

Заказчиком установлены требования, исключающие возможность участия в данной закупке медицинских изделий со схожими параметрами, а именно:

Длина катетера не более 143 см

Толщина стенки стента не менее 0,0032 дюйма

Профиль кончика не менее 0,022 дюйма

Номинальное давление раскрытия не более 8 атм (для стентов диаметром 2,35 мм, и не более 9 атм для стентов диаметром до 3,0 мм)

Давление разрыва не менее 18 атм.

Эксклюзивный ряд по длине стентов: > 14 и ≤ 15; > 17 и ≤ 18; > 22 и ≤ 23; > 27 и ≤ 28; мм

Назначение - использование при остром инфаркте миокарда

Между тем, обращаем ваше внимание на то, что установленные заказчиком дополнительные требования к объекту закупки не объясняют необходимость в приобретении товара с конкретными показателями значений дополнительных параметров. Однако, обоснования установленное к данным значениям обосновывают не потребность в конкретном знамени товара, а только обозначает значимость самого параметра

Так, заказчик ограничил конкретным значением следующий параметр «рабочая длина катетера не более 143 см», данное ограничение не является обоснованным, поскольку обоснование приложенное заказчиком: «Показатель определяет рабочую длину катетера, совместимость с другими инструментами, применяемыми при ЧТКА и влияет на хирургическую технику», в равной степени применимо и для стентов с рабочей длиной катетеров 144 см, 145 см и т.д. Кроме того, в соответствии с национальным стандартом система доставки определена как способность стент-системы продвигаться по

сосудам до предполагаемой области размещения. В связи с чем данный показатель со значением большим чем указано в данном описании объекта закупки будет является преимуществом, улучшающим функциональные и технические характеристики медицинского изделия.

Таким образом, заказчиком установлено завышенное требование к предмету закупки (параметр рабочая длина катетера не более 143 см), который не обусловлен его потребностями, а приведен под конкретный товар конкретного производителя.

Обращаем внимание на то, что ограничение параметра «Толщина стенки стента не менее 0,0032 дюйма» не имеет клинически-обоснованной мотивации и рассматривается как злоупотребление своих прав и субъективно-ошибочное влияние на объект закупки с целью получения конкретного мед. изделия, не обладающего какими-либо преимуществами.

Обоснование данное заказчиком «Параметр влияет на технические характеристики стента: радиальную устойчивость и снижение частоты нежелательных явлений» в равной степени применимо и для стентов со значением параметра толщины балки стентов в пределах средней, т.е от 0.0031 до 0.0036 дюйма.

На сегодняшний день, производители, являющиеся лидерами в производстве коронарных стентов в мировой и Российской практике, используют толщину стентки для средне размерного стента преимущественно 0,0031-0,0036 дюйма (0.080 мм – 0.091 мм). Данная величина обеспечивает оптимальную радиальную устойчивость и одновременно гибкость структуры стентов. Стенты с такими показателями являются наиболее изученными с точки зрения безопасности и эффективности использования на коронарных артериях.

Таким образом, характеристики товара указаны Заказчиком без учета КТРУ, что, в свою очередь, не соответствует ч. 4 ст. 23, п.2 ст. 42, п. 1 ч. 1 ст. 64, пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, п. 4 Правил использования КТРУ, утвержденных Постановлением правительства № 145. (данная позиция поддерживается многочисленными решения территориальных УФАС, например, решением Ульяновского УФАС от 04.05.2018 № 14 863/03-2018).

Кроме того, обзором судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017, разъяснено, что из буквального толкования п. 1, п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки. При этом указание особых характеристик товара допускается, если на рынке есть несколько производителей соответствующего товара (п. 1 Обзора).

Включение заказчиком в аукционную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики использования такого товара, является нарушением положений статьи 33 Закона о контрактной системе (п. 2 Обзора).

Антимонопольная служба и суды также подтверждают, что установление в техническом задании уникальных характеристик единственного производителя неправомерно, если совокупность требований к товару указывает на единственного производителя (например, решение УФАС по Краснодарскому краю по делу № ЭА – 591/2015 от 29.07.2015, [Решение](#) ФАС России от 07.08.2015 по делу № К-952/15, [Решение](#) ФАС России

от 22.04.2015 по делу № К-433/15, [Постановление](#) Третьего арбитражного апелляционного суда от 27.01.2015 по делу № А74-5198/2014, Решение Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 20.02.2015 по делу № А58-6965/2014 и др.).

На основании вышеизложенного, полагаем, что заказчиком установлены завышенные требования к предмету закупки, которые не обусловлены его потребностями, а приведены под конкретный товар конкретного производителя. Такие действия со стороны заказчика не являются обоснованными».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе 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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального 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.

Из указанных норм следует, что Заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций в сфере оказания скорой неотложной помощи пациентам.

Данные характеристики товара установлены в «Описании объекта закупки», утвержденном заказчиком.

В соответствии с частью 4 статьи 23 Федерального 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 части 5 статьи 23 Федерального закона о контрактной системе формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В силу части 6 статьи 23 Федерального закона о контрактной системе [порядок](#) формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее также КТРУ), а

также [правила](#) использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 утверждены правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 4 Правил заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с [подпунктами «б» - «и» пункта 10](#) Правил 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).

В силу пункта 5 Правил **заказчик вправе указать** в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, 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.**

В соответствии с пунктом 6 Правил в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной [пунктом 5](#) настоящих Правил, **заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации** (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Комиссия отмечает, что помимо характеристик и описания объекта закупки, содержащихся в позициях КТРУ, в соответствии с пунктом 5 Правил в описание объекта закупки включена дополнительная информация, обоснование необходимости использования которой представлено в графе 8 Описания объекта закупки.

Таким образом, при рассмотрении жалобы **не нашел своего подтверждения довод жалобы** заявителя о том, что *«характеристики товара указаны Заказчиком без учета КТРУ»*. Согласно части 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе 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, оператора специализированной электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

В соответствии с императивными требованиями части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы**, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение данных норм к жалобе **не были приложены документальные доказательства** обоснованности довода жалобы о том, что *«Включение заказчиком в аукционную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе»*.

При этом Комиссия отмечает, что в силу пункта 2 статьи 4 Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»

(далее – Федеральный закон № 323-ФЗ) одним из основных принципов охраны здоровья является приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Частью 2 статьи 98 Федерального закона № 323-ФЗ предусмотрена ответственность медицинских работников в соответствии с законодательством Российской Федерации за нарушение прав в сфере охраны здоровья, причинение вреда жизни и (или) здоровью при оказании гражданам медицинской помощи.

Учитывая, что закупаемые медицинские изделия оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к объекту закупки определяющим является достижение при лечении пациентов максимальное исключение любых нежелательных реакций и последствий в рамках оказания скорой медицинской помощи.

Во взаимосвязи с положениями частей 1 и 9 Федерального закона о контрактной системе Комиссия отмечает, что доводы жалоб участников закупок, связанные с описанием объекта закупки и установлением требований к товарам, ограничивающим количество участников закупки (например, уникальных характеристик и т.д.), не могут быть признаны обоснованными без предоставления документальных доказательств, подтверждающих невозможность приобретения и поставки товара, соответствующего потребностям заказчика.

Кроме этого, из пояснений Заказчика следует, что на территории Российской Федерации имеется несколько поставщиков, способных поставить закупаемый товар, при этом, как указано выше, доказательств обратного Заявителем не представлено.

Заявителем также не представлен анализ о несоответствии товаров иных производителей характеристикам, установленным Заказчиком.

На основании изложенного, Комиссия признала довод жалобы Заявителя **необоснованным**.

3.2. В жалобе также указано: «Заказчик намеренно уходит от исполнения требований национального режима, установленного в соответствии со статьей 14 Закона № 44-ФЗ и постановления Правительства Российской Федерации от 04.12.2017 № 1469.

Своими действиями заказчик намеренно уходит от исполнения требований национального режима, установленного в соответствии со статьей 14 Закона № 44-ФЗ и Постановления Правительства Российской Федерации от 04.12.2017 № 1469 "Об ограничениях и условиях допуска стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (в том числе с нерассасывающимся полимерным покрытием и с рассасывающимся полимерным покрытием), катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмбоэктомии (тромбэктомии), происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд", поскольку при наличии одного участника с российским товаром заказчик обязан отклонить всех остальных участников с предложениями поставить иностранный товар, а также согласно распоряжению Правительства Российской Федерации от 12.05.2015 № 855-р ООО "Стентекс" определено с 2017 года по 2022 год включительно единственным поставщиком стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (с нерассасывающимся полимерным покрытием), катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмбоэктомии (тромбэктомии), закупаемых федеральными государственными бюджетными учреждениями и государственными бюджетными учреждениями субъектов Российской Федерации при оказании медицинской помощи лицам, страдающим заболеваниями, по перечню согласно приложению, в рамках программы государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи.

Указанные выше НПА направлены на реализацию импортозамещения именно по поставке стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (в том числе с нерассасывающимся полимерным покрытием и с рассасывающимся полимерным покрытием), катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмболэктомии (тромбэктомии) в рамках осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, создавая условия, не позволяющие принять участие и предложить продукцию российского производителя действия заказчика безусловно ограничивают производителей и его официальных дистрибьютеров. В связи с чем действия Заказчика обладают признаками нарушения положений части 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе».

В соответствии с частью 3 статьи 14 Федерального закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей **нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются** запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и **ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.** В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. В таких нормативных правовых актах устанавливается [порядок](#) подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации.

Пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.12.2017 № 1469 «Об ограничениях и условиях допуска стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (в том числе с нерассасывающимся полимерным покрытием и с рассасывающимся полимерным покрытием), катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмболэктомии (тромбэктомии), происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлено, что **для целей осуществления закупок** стентов для коронарных артерий металлических непокрытых, стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство (в том числе с нерассасывающимся полимерным покрытием и с рассасывающимся полимерным покрытием), **катетеров баллонных стандартных для коронарной ангиопластики, катетеров аспирационных для эмболэктомии (тромбэктомии)** (далее - стенты для коронарных артерий и катетеры) для обеспечения государственных и муниципальных нужд **заказчик отклоняет все заявки по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке стентов для коронарных артерий и катетеров, происходящих из иностранных государств, при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее одной удовлетворяющей требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявки (окончательного предложения), которая содержит предложение о поставке стентов для коронарных артерий и катетеров, страной происхождения которых является Российская Федерация.**

Комиссия отмечает, что в разделе 21 «Условия, запреты и ограничения допуска

товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств» документации об электронном аукционе соответствующее ограничение отражено.

Таким образом, учитывая, что Заказчиком соблюдены требования статьи 14 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия признала данный довод жалобы **необоснованным**.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу индивидуального предпринимателя на действия КУОО «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения», БУЗОО «Городская клиническая больница скорой медицинской помощи № 1» при осуществлении закупки «Поставка расходного материала для эндоваскулярной хирургии II» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0852500000118002944).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: