

РЕШЕНИЕ № 054/06/33-1489/2022

«08» сентября 2022 года
г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- <...> - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
- <...> - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис»: _____ (по доверенности), _____ (по доверенности),

в присутствии представителя заказчика – ГБУЗ НСО «ГНОКБ»: _____ (по доверенности),

в присутствии представителя подателя жалобы – ООО ИТЦ «Спектр»: директора _____,

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ООО ИТЦ «Спектр» на положения извещения о проведении электронного аукциона (извещение №0851200000622005491) на поставку медицинского оборудования (Облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных), начальная (максимальная) цена контракта 3 993 750,00 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО ИТЦ «Спектр» с жалобой на положения извещения о проведении электронного аукциона (извещение №0851200000622005491) на поставку медицинского оборудования (Облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных).

Суть жалобы ООО ИТЦ «Спектр» заключается в следующем.

Действия заказчика, уполномоченного учреждения по определению поставщика нарушают п. 1 ч. 1 ст. 33 и ст. 8 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), что привело к ограничению количества участников закупки.

1. После размещения извещения о проведении электронного аукциона в ЕИС к заказчику возникли замечания в части технических требований описания объекта закупки (далее - ООЗ), аукционной документации, которые были ему направлены 29.08.2022.

С необходимостью внесения изменений в ООЗ заказчик не согласился и 31.08.2021

разместил в ЕИС соответствующее разъяснение.

2. Действия заказчика нарушают положения п. 1 ч. 1 ст. 33 (ограничение количества участников закупки) и ст. 8 (принцип обеспечения конкуренции) Закона о контрактной системе, исходя из следующих фактов:

2.1. Ограничение количества участников аукциона:

- п. 1.4 ООЗ «Размеры облучателя со стойкой (ШхДхВ) - не более 680х1200х1700 мм». Данным габаритам соответствуют только облучатели Фотон-НПЦАП (450х710х1650 мм) и ОФН-02/ОФН-03 (610х860х1670 мм), но Фотон-НПЦАП не соответствует требованиям п. 1.3 (габарит облучателя 345х325х120 мм при требованиях - не более 450х360х80 мм) и п. 1.7 (количество светодиодов 190 при требованиях от 10 до 18); ОФН-02 - п. 1.7 (количество светодиодов 24), п. 1.9 (таймер отсутствует) и п. 1.10 (счетчик наработки отсутствует).

- п. 1.20 ООЗ «Минимальная высота от осветителя до пола - не более 1130 мм». Данной величине соответствует только Фотон-НПЦАП (1130 мм), который не соответствует габаритным размерам облучателя (п. 1.3) и количеству светодиодов для фототерапии (п. 1.7).

- п. 1.21 ООЗ «Максимальная высота от осветителя до пола - не более 1600 мм». Согласно п. 1.4 ООЗ - максимальный габарит стойки с облучателем 1700 мм. Габарит стойки определяется высотой расположения облучателя, закрепленного на ней. То есть имеет место противоречие двух технических требований аукционной документации друг другу. Учитывая, что положение облучателя в стойке регулируется (п. 1.19 ООЗ) и соответственно максимальная высота стойки изменяется вместе с ним, наличие данного параметра вызвано желанием не допустить к участию в закупке некоторых производителей, чем эксплуатационной необходимостью.

- п. 1.22 ООЗ «Углы поворота осветителя вокруг горизонтальной оси в диапазоне не уже от -90 до +90 град.» Данный элемент конструкции описывает конструкцию облучателей ОФН-02/ОФН-03. При этом он не дает принципиального преимущества перед изменением угла наклона и поворота облучателя в стойке, реализованного у других производителей.

2.2. В требованиях пп. 1.20, 1.21 аукционная документация соответствует только одному изделию - ОФН-03-«УОМЗ».

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России, изложенным в письме исх. № ПИ/83388/21 от 01.10.2021, запрещается заказчиком установление характеристик товара, если в совокупности таким характеристикам соответствует товар конкретного производителя.

ГКУ НСО «УКСис» в возражениях на жалобу ООО ИТЦ «Спектр» сообщило следующее.

Предмет закупки - поставка медицинского оборудования (Облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных).

Исходя из предмета закупки заказчиком была выбрана позиция КТРУ 26.60.13.180-00000021 «Облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных».

При этом, в названной позиции КТРУ отсутствуют потребительские свойства и иные характеристики товара, работы, услуги, в том числе функциональные, технические, качественные характеристики, эксплуатационные характеристики (при необходимости).

Согласно п. 7 Правил использования КТРУ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, заказчик формировал показатели описания объекта закупки в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчиком в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 данной статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Таким образом, заказчик наделен правом самостоятельно устанавливать в описании объекта закупки функциональные, технические и качественные характеристики, с учетом своих потребностей.

Статьей 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об основах охраны здоровья) в качестве одного из основополагающих принципов охраны здоровья провозглашен приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Необходимые медицинскому учреждению характеристики объекта закупки формировались заказчиком на основании клинических данных с учетом особенностей конкретных пациентов, обусловлены потребностью учреждения на основе терапии, предусмотренной лечащими врачами, в целях достижения максимально возможного терапевтического эффекта при достижении оптимальных значений эффективности проведения процедуры, а также максимального исключения нежелательных последствий для пациентов.

Заказчики не обязаны осуществлять мониторинг имеющейся на ранке продукции и составлять описание объекта закупки таким образом, чтобы показатели закупаемого товара соответствовали как минимум двум производителям.

Такое требование не предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд.

В связи с чем, не соответствие характеристик товара, именно двум производителям само по себе не может быть расценено как нарушение п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Податель жалобы не доказал, что характеристикам описания объекта закупки действительно соответствует только один производитель.

В аукционе может участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке товар, соответствующий характеристикам, установленным в извещении об осуществлении закупке.

Кроме того, согласно описанию объекта закупки заказчику необходимо к поставке облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных в количестве 25 шт., при этом исходя из поданной на участие в аукционе заявки следует, что участник закупки № 106 предложил к поставке 13 шт. облучателей производителя «Датекс-Охмеда, Инк» США, и 12 шт. облучателей производителя АО «ПО «Уральский оптико-механический завод» имени Э.С. Яламова» Россия, что опровергает факт того, что под описание объекта закупки подходит товар одного производителя.

ГБУЗ НСО «ГНОКБ» в возражениях на жалобу ООО ИТЦ «Спектр» сообщило следующее.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик в случаях, предусмотренных данным Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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 таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут необходимы для удовлетворения потребностей заказчика, связанных непосредственно с осуществлением им медицинской деятельности.

Описание объекта закупки должно позволять однозначно определять потребности заказчика, чтобы представить надлежащее предложение (Письмо Минфина России от 25.02.2020 №24-01-08/13358).

Таким образом, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Указанным в описании объекта закупки характеристикам соответствуют товары двух производителей, что подтверждается сравнительной характеристикой товаров и коммерческими предложениями.

Вторым производителем является Датекс Охмеда Инк, США.

Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в документацию требований к товару, которые являются значимым для заказчика, отвечают его потребностям и необходимым для достижения соответствующих целей, более того, указание в документации требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки прямо предусмотрено положениями Закона о контрактной системе.

Следовательно, положения Закона о контрактной системе не обязывают заказчика устанавливать требования к характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки и соответствовали всем существующим типам, видам, моделям товара.

В описании объекта закупки заказчиком не использованы указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

При таких обстоятельствах действия заказчика не нарушают требования законодательства о закупках.

Изучив представленные материалы, выслушав доводы представителей сторон по жалобе ООО ИТЦ «Спектр», Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 49 Закона о контрактной системе электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено данным Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 данного Федерального закона.

Согласно пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 данной статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Заказчиком к извещению о проведении электронного аукциона приложено описание объекта закупки, содержащее наименование объекта закупки – «облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных», код ОКПД2 /КТРУ 26.60.13.180-00000021, количество – 25, единица измерения «штука».

В описании объекта закупки приведены функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики объекта закупки, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, в том числе заявленные в жалобе (номера подпунктов описания объекта закупки 1.4, 1.20, 1.21, 1.22).

Согласно подпункту «а» пункта 2 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено данным Федеральным законом, должна содержать предложение участника закупки в отношении объекта закупки, в котором с учетом положений части 2 данной статьи характеристики предлагаемого участником закупки товара, соответствуют показателям, установленным в описании объекта закупки в соответствии с частью 2 статьи 33 данного Федерального закона, товарный знак (при наличии у товара товарного знака).

Из информации, представленной АО «Сбербанк-АСТ» установлено, что на участие в аукционе подана 1 (одна) заявка с идентификационным номером 106 со стороны ООО «ДОРН».

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика по закупке №0851200000622005491 от 06.09.2022 заявка участника закупки с идентификационным номером заявки 106 признана соответствующей положениям извещения об осуществлении закупки, и участник закупки объявлен победителем электронного аукциона.

ООО «ДОРН» в составе заявки представило предложение по поставке товара, содержащее описание объекта закупки. Описание объекта закупки, в свою очередь, содержит сведения о наименовании товара: 1) Система фототерапии для новорожденных Lullaby LED с принадлежностями. РУ № ФСЗ 2012/13202 от 25.02.2019. Производитель «Датекс-Охмеда, Инк.», США, в количестве 13 штук. 2) Облучатель фототерапевтический неонатальный ОФН-03 по ТУ 9444-138-07539541-2015. РУ № РЗН 2015/3175 от 27.11.2017. Производитель АО «ПО «УОМЗ», Россия, в количестве 12 штук. Согласно декларации о стране происхождения предлагаемых к поставке товаров страной происхождения товаров являются Индия и Россия соответственно.

Товар с наименованием «Система фототерапии для новорожденных Lullaby LED с принадлежностями», производитель «Датекс-Охмеда, Инк.», США предложен заказчику в коммерческих предложениях №8/1912-22 от 30.06.2022 от ООО «ДжиИ Хэлскеа», №204/22 от 04.07.2022 от ООО «МедГарант».

При сравнительном анализе показателей определено, что представленные ООО «ДОРН» в составе описания объекта закупки показатели товаров разных производителей полностью соответствуют показателям, установленным заказчиком

в описании объекта закупки в составе извещения о проведении электронного аукциона.

В силу ч. 1 ст. 38 Закона об основах охраны здоровья медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

Согласно ч. 4 ст. 38 Закона об основах охраны здоровья на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, прошедших государственную регистрацию в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и медицинских изделий, прошедших регистрацию в соответствии с международными договорами и актами, составляющими право Евразийского экономического союза.

Согласно ч. 10 ст. 38 Закона об основах охраны здоровья в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченный им федеральный орган исполнительной власти осуществляет ведение государственного реестра медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий (далее – реестр медицинских изделий), и размещает его на своем официальном сайте в сети "Интернет".

При проверке реестра медицинских изделий установлено, что медицинскому изделию с наименованием «Система фототерапии для новорожденных Lullaby LED с принадлежностями», РУ № ФСЗ 2012/13202 от 25.02.2019 присвоен уникальный номер реестровой записи 34490, а медицинскому изделию «Облучатель фототерапевтический неонатальный ОФН-03 по ТУ 9444-138-07539541-2015», РУ № РЗН 2015/3175 от 27.11.2017 присвоен уникальный номер реестровой записи 26434.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что характеристикам описания объекта закупки в составе извещения об осуществлении закупки соответствуют товары нескольких производителей.

При этом, подателем жалобы не приведено достоверное обоснование соответствия характеристик описания объекта закупки только одному производителю.

Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу о том, что установленные заказчиком характеристики товара в описании объекта закупки в составе извещения о проведении электронного аукциона соответствуют п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе и не влекут за собой ограничение количества участников закупки.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в ЕИС в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявлено.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО ИТЦ «Спектр» на положения извещения о проведении электронного аукциона (извещение №0851200000622005491) на поставку медицинского оборудования (Облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.