

РЕШЕНИЕ

04.10.2022 Дело № 073/06/106-541/2022

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя - заместителя руководителя управления – начальника отдела <...>,
членов: - заместитель начальника отдела <...>,
в присутствии - специалиста-эксперта <...>,
(с использованием системы видео-конференц-связи), - от Агентства государственных закупок Ульяновской области:
- <...> (Доверенность № 24 от 10.01.2022 г.),

рассмотрев дело № 073/06/106-541/2022 по жалобе ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» (далее – заявитель) на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000622003628 (наименование объекта закупки – «Система рентгеновская ангиографическая стационарная, цифровая»; заказчик – Государственное учреждение здравоохранения «Новоспасская районная больница», далее – заказчик, уполномоченный орган - Агентство государственных закупок Ульяновской области, далее – уполномоченный орган; начальная (максимальная) цена контракта – 65 500 000,00 руб., срок окончания подачи заявок 28.09.2022 г. в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 1090-ЭП/22 от 28.09.2022 г. (дата размещения в ЕИС 27.09.2022 г.) в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000622003628.

Содержание жалобы составило указание, в том числе на следующее.

По мнению ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ», описание объекта закупки содержит параметры оборудования, которые по совокупности технических характеристик указывают на конкретную модель единственного производителя – Azurion 7 производителя – Филипс Медикал Системс Нидерланд Б.В., что нарушает положения статьи 33 Закона о контрактной системе и статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции). ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» указывает на то, что заказчик необоснованно не применил положения Постановления Правительства № 145 от 08.02.2017 г., в части применения позиции КТРУ и запрета на включение иных, не предусмотренных КТРУ характеристик в описание объекта закупки. Также, заявитель указывает, что такие характеристики

закупаемого товара как «Размер пикселя, мкм», «Вертикальное перемещение стола от уровня пола, см», «Угол поворота деки стола вокруг вертикальной оси, градусов», «Модуль управления параметрами системы, с сенсорным ЖК экраном, размещаемый с любой стороны стола пациента в процедурной» являются избыточными и не меняют назначения оборудования, их отсутствие не влечет непригодность оборудования для целей использования и установление таких характеристик ограничивает число участников закупки.

Вх. № 1166-ЭП/22 от 30.09.2022 г. и № 1186-ЭП/22 от 03.10.2022 г. в Ульяновское УФАС России от уполномоченного органа и заказчика, соответственно, поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе на следующее.

Описание объекта закупки сформировано заказчиком исходя из его потребностей. Законодательством Российской Федерации не предусмотрено ограничений по включению в извещение о проведении электронного аукциона в открытой форме требований к товару, являющихся значимыми для заказчика, которые отвечают его потребностям, используются в его повседневной деятельности и необходимы для выполнения соответствующих государственных или муниципальных функций; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару. Закупаемый товар не имеет соответствующей, обязательной для применения позиции в КТРУ, в связи с чем заказчиком при описании объекта закупки были использованы правила статьи 33 Закона о контрактной системе. По имеющейся у заказчика информации, описанные технические характеристики объекта закупки составлены таким образом, что под них подходит оборудование не менее двух производителей (Philips Axurion 5 M20 и Siemens Artis Pheno), что не нарушает требований статьи 33 Закона о контрактной системе. Кроме того, доводы заявителей о нарушении Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не относятся к компетенции комиссии Ульяновского УФАС России и не подлежат рассмотрению.

Вх. № 1177-ЭП/22 от 03.10.2022 г. в Ульяновское УФАС России от ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» поступили дополнения к жалобе с обоснованием доводов жалобы в виде сравнительной таблицы моделей разных производителей оборудования с указанием на источники информации (использована информация из реестра контрактов единой информационной системы).

На заседании Комиссии 03.10.2022 г., которое проходило в дистанционном режиме, представители заявителя поддержали доводы жалобы, представитель уполномоченного органа с доводами жалобы не согласился, поддержал представленные письменные возражения. В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 15 час. 30 мин. 04.10.2022 г. для документального анализа материалов дела.

Вх. № 1244-ЭП/22 от 04.10.2022 г. в Ульяновское УФАС России от ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» поступили дополнения к жалобе (письмо ООО «Сименс Здравоохранение» о несоответствии системы ангиографической ARTIS pheno с принадлежностями требованиям технического задания спорного аукциона).

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» обоснованной в части включения в описание объекта закупки требований, влекущих указание на конкретного производителя

При этом Комиссия исходила из следующего.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 16.09.2022 г. было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0168500000622003628, наименование объекта закупки – «Система рентгеновская ангиографическая стационарная, цифровая» (начальная (максимальная) цена контракта – 65 500 000,00 руб.).

21.09.2022 г., 23.09.2022 г. были опубликованы разъяснения положений извещения.

21.09.2022 г. в извещение на основании решения заказчика были внесены изменения.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 29.09.2022 г. на участие в указанной закупке поступила одна заявка, признанная соответствующей.

Часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе гласит, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

При этом в соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием ЕИС и размещает в ЕИС извещение об осуществлении закупки.

Согласно части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать электронные документы, а именно описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при составлении описания объекта закупки должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что *не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена Законом о контрактной системе.*

Учитывая изложенное, заказчики вправе самостоятельно принимать решение о способе закупке, с предоставленным правом формирования объекта, определять содержание предмета контракта, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями с учетом ограничений, установленных статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно части 5 статьи 23 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 соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования, указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 г. № 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» (далее - Правила, КТРУ), заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога.

Пунктом 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг предусмотрено, что заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «г» и «е» - «з» пункта 10 Правил с указанной в ней даты начала обязательного применения.

Согласно пункту 7 Правил использования каталога, 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.

Объектом закупки в соответствии с извещением электронного аукциона № 0168500000622003628 является система рентгеновская ангиографическая стационарная, цифровая.

Приложением к извещению № 0168500000622003628 является, в том числе, файл «Описание объекта закупки.doc», который содержит таблицу с функциональными, техническими и качественными характеристиками товара, в том числе, наименование товара «Система рентгеновская ангиографическая стационарная, цифровая», наименование показателей товара, единиц измерения, требования к значению показателя, требования заказчика к указанию значения показателей участником закупки, единицы измерения и количество.

1) Законом о контрактной системе и постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 г. № 145 не предусмотрено каких-либо императивных требований по выбору конкретного кода позиции КТРУ, в том числе, обязанности руководствоваться при выборе КТРУ исключительно справочной информацией о коде номенклатурной классификации медицинских изделий (далее – НКМИ), указанной в каталоге.

Законом о контрактной системе не предусмотрено каких-либо императивных требований по выбору конкретного кода по ОКПД2. Более того, к выбору кода по позиции КТРУ Законом о контрактной системе также не установлено императивных требований.

Заказчик самостоятельно определяет код позиции КТРУ или ОКПД2, путем соотнесения объекта закупки к соответствующим кодам, наименованиям КТРУ или ОКПД2 и характеристикам товара, как наиболее подходящим с учетом специфики закупки, области применения закупаемого товара (работы, услуги), а также его характеристик.

Товару, приобретаемому заказчиком, соответствует позиция КТРУ 26.60.11.113-00000059 «Система рентгеновская ангиографическая стационарная, цифровая», при этом указанная позиция КТРУ является обязательной для применения с 01.01.2023 г.

Учитывая, что в КТРУ отсутствует обязательная для применения позиция в отношении закупаемого товара, заказчик вправе в соответствии с требованиями пункта 7 Правил использования КТРУ осуществить описание объекта закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе, что и было сделано заказчиком в рассматриваемом случае.

Заказчиком в извещении об осуществлении закупки самостоятельно был определен код ОКПД2 - 26.60.11.113 «Аппараты рентгенографические», по его мнению, наиболее подходящий под специфику закупки с учетом области применения и назначения, а также определены технические характеристики товара с учетом требований ГОСТ Р 55718-2013 «Национальный стандарт Российской Федерации. Изделия медицинские электрические. Аппараты ангиографические. Технические требования для государственных закупок».

На основании вышеизложенного, жалоба ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» является необоснованной в указанной части.

2) Приложением к извещению № 0168500000622003628 является, в том числе, файл «Описание объекта закупки.doc», который содержит таблицу с функциональными, техническими и качественными характеристиками товара и включает, в том числе, такие характеристики как «Размер пикселя, мкм», «Вертикальное перемещение стола от уровня пола, см», «Угол поворота деки стола вокруг вертикальной оси, градусов», «Модуль управления параметрами системы, с сен-сорным ЖК экраном, размещаемый с любой стороны стола пациента в процедурной».

Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, следует, что определяющим фактором при установлении заказчиком соответствующих требований являются потребности заказчика, а не хозяйствующих субъектов, принимающих участие в закупке. Законом не предусмотрены ограничения по включению в документацию об электронном аукционе требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Потребность медицинских учреждений в необходимом товаре формируется исходя из требований, предъявляемых к лечебным процессам, уровня подготовленности медицинского персонала, финансирования (доведенных лимитов бюджетных ассигнований).

Потребность в характеристиках товара указанного в описании объекта закупки формировалась заказчиком (являющимся медицинским учреждением) в том числе, исходя из необходимости оказания квалифицированной медицинской помощи пациентам.

Указанные спорные показатели включены в техническое задание, поскольку являются существенными для заказчика и необходимы для качественного оказания медицинской помощи и не могут быть рассмотрены как незначимые для заказчика и нарушающие требования законодательства.

На основании вышеизложенного, жалоба ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» является необоснованной в указанной части.

3) Положениями статьи 33 Закона о контрактной системе установлен запрет на установление таких характеристик товара, которым в совокупности соответствует товар конкретного производителя.

Согласно сведениям и документам, представленным ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ и заказчиком, в совокупности характеристикам технического задания (приложение к извещению № 0168500000622003628 файл «Описание объекта закупки.doc») соответствует оборудование производства Philips.

При этом, согласно пояснениям и сведениям, представленным заказчиком, описанию предмета закупки соответствуют товары не менее двух производителей, в том числе, система ангиографическая ARTIS pheno с принадлежностями (регистрационное удостоверение № РЗН 2018/7237 от 24.02.2021 г.).

Исх. № ИС/732/22 от 03.10.2022 г. Ульяновским УФАС России в адрес ООО «Сименс Здравоохранение» (уполномоченный представитель производителя «Сименс Хелскэа ГмбХ» и заявитель по регистрационному удостоверению № РЗН 2018/7237 от 24.02.2021 г.) был направлен запрос с целью подтверждения информации, представленной заказчиком.

Вх. № 1244-ЭП/22 от 04.10.2022 г. в Ульяновское УФАС России от ООО «Сименс Здравоохранение» поступил ответ на указанный запрос, содержащий указание на то, что ангиографическая ARTIS pheno с принадлежностями (регистрационное удостоверение № РЗН 2018/7237 от 24.02.2021 г.) не соответствует требованиям извещения № 0168500000622003628 по ряду характеристик, в том числе, по таким характеристикам как «Размер деки, см», «Диапазон изменения анодного тока в режиме рентгенографии, мА», «Объем памяти жесткого диска, Тбайт», «Монитор рабочей станции, шт.», «Коммутационное устройство для подключения стороннего оборудования (УЗИ, ВСУЗИ, ОКТ, ЭФИ системы и т.д.), размещаемое в пультовой, операционной или технической комнатах (по выбору ЛПУ), подключенное к главному КВМ переключателю системы, шт.», «Рентгенозащитное стекло между операционной и пультовой с эквивалентом свинца 2.0 мм в раме размером, см.», «Потребляемая мощность, кВт.».

Аналогичный ответ ООО «Сименс Здравоохранение» предоставлен на запрос ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» (приобщен заявителем к делу).

Заказчиком на рассмотрение жалобы также не представлено документального подтверждения и сведений (ответ производителя, сопроводительная техническая

документация на товар, инструкция по использованию и так далее), обосновывающих утверждение о наличии не менее 2-х производителей оборудования, соответствующих требованиям извещения, в связи с чем Комиссия Ульяновского УФАС России не может прийти к однозначному выводу о соответствии закупаемого товара товару иных производителей, кроме оборудования производства Philips, и описание объекта закупки в указанном виде нарушает положения пункта 1 части 1 и части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, соответственно, жалоба ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» является обоснованной в указанной части.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 3.3 Порядка взаимодействия заказчиков с уполномоченным органом, утвержденного постановлением Правительства Ульяновской области от 26.03.2020 г. № 6/139-П, заказчик формирует заявку на осуществление закупки, которая включает в себя описание объекта закупки. Действия заказчика, нарушившего при описании объекта закупки требования пункта 1 части 1 и части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Доводы ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» о возможном нарушении государственным заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом о контрактной системе порядке. С учетом изложенного, заявитель имеет право подать заявление о нарушении антимонопольного законодательства, которое будет рассмотрено в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 г. № 339.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НТЦ СИНЕРГИЯ» обоснованной в части включения в описание объекта закупки требований, влекущих указание на конкретного производителя.
2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 и части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе.
3. Обязать:
 - комиссию по осуществлению закупок устранить допущенное заказчиком нарушение путем отмены протокола подведения итогов определения поставщика, составленного в ходе проведения закупки № 0168500000622003628,

- заказчика устранить допущенное нарушение путем внесения изменений в извещение № 0168500000622003628, продления срока приема заявок на участие в аукционе в соответствии с требованиями законодательства,

на что выдать предписание.

4. Передать материалы дела № 073/06/106-541/2022 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии: <...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.