

РЕШЕНИЕ

16.11.2021

Дело № 073/06/64-628/2021

г. Ульяновск

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

председателя - врио руководителя управления <...>;

членов - заместителя начальника отдела <...>,
- специалиста-эксперта <...>,

в присутствии - от Агентства государственных закупок Ульяновской области:

(с использованием

системы

видеоконференцсвязи) от ООО «Медтрастком»:

- <...> (доверенность № 18 от 18.10.2021 г.),

- <...> (доверенность б/н от 14.11.2021 г.),

- <...> (доверенность б/н от 14.11.2021 г.),

рассмотрев дело № 073/06/64-628/2021 по жалобам ИП С<...> М.В. и ООО «МЕДТРАСТКОМ» на положения документации о проведении электронного аукциона № 0168500000621004218 (наименование объекта закупки – «Анализатор бактериологический для идентификации и определения антимикробной чувствительности ИВД, автоматический»; заказчик – Государственное учреждение здравоохранения «Городская клиническая больница святого апостола Андрея Первозванного», далее – заказчик, уполномоченный орган – Агентство государственных закупок Ульяновской области, далее – уполномоченный орган; начальная (максимальная) цена контракта – 13 493 307,56 руб.; срок окончания подачи заявок – 11.11.2021 г. в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 8068 от 09.11.2021 г. в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ИП С<...> М.В. на положения документации о проведении электронного аукциона № 0168500000621004218.

Содержание жалобы составило указание на то, что в нарушение требований Закона о контрактной системе проект контракта не содержит ИКЗ, а также не предусматривает возможность включения реестровой записи о товаре. Кроме того, по мнению заявителя, пункт 14.4 проекта контракта нарушает требования статьи 95 Закона о контрактной системе и предусматривает возможность изменения существенных условий контракта.

Вх. № 8121 от 11.11.2021 г., № 8169 от 12.11.2021 г. в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «МЕДТРАСТКОМ» на положения документации о проведении электронного аукциона № 0168500000621004218.

Содержание жалобы составило указание на то, что, в нарушение статьи 8 и статьи 33 Закона о контрактной системе и Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. техническое задание аукционной документации составлено таким образом, что по совокупности требований к товару документации соответствует товар единственного производителя (Vitek 2, производства bioMerieux SA, Франция). Кроме того, по мнению заявителя, описание объекта закупки включает ряд противоречивых и клинически не значимых требований к товару. Также заявитель указывает, что заказчиком было допущено нарушение части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, поскольку направленный заявителем запрос на разъяснения положений документации оставлен без рассмотрения.

Вх. № 8167 от 12.11.2021 г. и вх. № 8196, 8214 от 15.11.2021 г. в Ульяновское УФАС России от заказчика и уполномоченного органа, поступили возражения на жалобы, содержащие указание на следующее.

Извещение об осуществлении закупки содержит ИКЗ и проект контракта предусматривает его включение при заключении. Проект контракта разработан в соответствии с типовой формой контракта, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации № 724н от 15.10.2021 г. Заказчик при описании объекта закупки руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им своей деятельности. По имеющейся у заказчика информации техническому заданию соответствует товар не менее трех производителей (BD Phoenix 50 «БектонДикинсон энд Компани», США; WALK-AWAY 40P Jus «СименсХелсекаДиагностик Инк.», США; Vitek 2, производства bioMerieux SA, Франция) и на участие в указанной закупке подано 4 заявки. Запрос разъяснений положений документации был подан по истечении срока, указанного в части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, в связи с чем был обоснованно оставлен без ответа.

На заседании Комиссии 15.11.2021 г., проводимом в дистанционном режиме, представители ООО «МЕДТРАСТКОМ» поддержали доводы жалобы, представитель уполномоченного органа с доводами жалоб не согласился, поддержал представленные письменные возражения. В рассмотрении жалоб объявлялся перерыв до 16:00 16.11.2021 г. для документального анализа материалов по делу.

16.11.2021 г. в Ульяновское УФАС России поступили дополнения к жалобе от ООО «МЕДТРАСТКОМ», содержащие сравнительную таблицу анализаторов бактериологических (BD Phoenix 50, WALK-AWAY, Vitek 2 и Sensititre), составленную на основании руководств по их использованию.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 28.10.2021 г. были опубликованы извещение и документация о проведении электронного аукциона № 0168500000621004218, наименование объекта закупки – «Анализатор бактериологический для идентификации и определения антимикробной чувствительности ИВД, автоматический» (начальная (максимальная) цена контракта – 13 493 307,56 руб.).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0168500000621004218 от 11.11.2021 г. на участие в указанной закупке поступило 4 заявки, которые были допущены до участия в аукционе.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 12.11.2021 г. ценовые предложения поступали от 3 участников закупки, цена была снижена на 0,5 %.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 17.11.2021 г. заявки всех участников признаны соответствующими требованиям документации и законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать жалобу ИП С<...> М.В. необоснованной, ООО «МЕДТРАСТКОМ» обоснованной в части ненадлежащего описания объекта закупки. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

1.1 Частью 1 статьи 23 Закона о контрактной системе установлено, что идентификационный код закупки указывается в плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных Законом о контрактной системе. При этом в информации и документах, подлежащих в соответствии с Законом о контрактной системе размещению в ЕИС, идентификационный код закупки указывается с использованием ЕИС.

Извещение о проведении электронного аукциона содержит ИКЗ 213732801362073280100101850012660244.

Пункт 5 раздела 1 «Общие сведения о закупке» аукционной документации № 0168500000621004218 указывает на то, что ИКЗ содержится в извещении об осуществлении закупки. Раздел 4 «Проект контракта» аукционной документации № 0168500000621004218 предусматривает включение ИКЗ в контракт при его заключении, что соответствует Закону о контрактной системе, и жалоба ИП С<...>

М.В. является необоснованной в указанной части.

1.2 Частью 11 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что для осуществления заказчиками закупок федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, разрабатывают и утверждают типовые контракты, типовые условия контрактов, которые размещаются в единой информационной системе и составляют библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов. В случае отсутствия таких типовых контрактов, типовых условий контрактов соответствующие типовые контракты, типовые условия контрактов могут быть разработаны и утверждены федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок. Порядок разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также случаи и условия их применения устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Порядок разработки типовых условий контрактов (далее - Типовые условия контрактов) установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.07.2014 г. № 606 «О порядке разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также о случаях и условиях их применения» (далее - Постановление № 606, Правила).

Согласно пунктам 15, 16 Правил заказчики при осуществлении закупок обязаны применять утвержденные федеральными органами исполнительной власти, Госкорпорацией «Росатом», Госкорпорацией «Роскосмос» типовые контракты, типовые условия контрактов, которые включены в библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов, размещенную в ЕИС.

Обязанность применять указанные типовые контракты, типовые условия контрактов возникает у заказчика по истечении 30 календарных дней после дня размещения типового контракта, типовых условий контракта в ЕИС, но не ранее дня вступления в силу нормативного правового акта ответственного органа, утверждающего типовой контракт, типовые условия контракта, при одновременном соответствии показателей для применения типового контракта, типовых условий контракта, указанных в подпунктах «а» - «в» пункта 16 Правил, данным, характеризующим конкретную закупку заказчика.

Согласно пунктам 6, 7 и 12 Правил заказчик не вправе самостоятельно вносить изменения в типовой контракт, типовые условия контракта, за исключением их переменных частей.

В соответствии с Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 15.10.2015 г. № 724н «Об утверждении типового контракта на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание медицинских изделий» (далее - Приказ № 724н) типовой контракт применяется при осуществлении закупок на поставку, монтаж, ввод в эксплуатацию медицинских изделий.

Пункт 14.4 раздела 4 «Проект контракта» документации № 0168500000621004218

содержит указание на следующее: «Если, по мнению Сторон, исполнение Контракта может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по Контракту продлевается соразмерно времени, которое необходимо для учета действия этих обстоятельств и их последствий».

При этом указанный пункт проекта контракта в аналогичной формулировке предусмотрен Приказом № 724н и должен быть включен заказчиком без внесения изменений, поскольку не относится к переменной части типовых условий контракта, утвержденных указанным приказом.

Кроме того, Приказ № 724н и статьи 34 Закона о контрактной системе не содержат обязательного требования для выделения пункта, параграфа или раздела, предусматривающего включение номеров реестровых записей в отношении товара.

Учитывая изложенное, доводы жалобы ИП С<...> М.В. не находят своего фактического подтверждения и жалоба ИП С<...> М.В. является необоснованной в указанной части.

2. В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию: *о порядке, дате начала и окончании срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.*

Пунктом 23 раздела 1 «Общие сведения о закупке» документации № 0168500000621004218 установлены порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об электронном аукционе:

«Любой участник закупки, зарегистрированный в ЕИС и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение закупки, запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе. При этом участник закупки вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе в отношении одной закупки. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику/уполномоченному органу. В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного запроса заказчик/уполномоченный орган размещает в ЕИС разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику/уполномоченному органу не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок.

Разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять её суть.

Дата начала предоставления разъяснений положений документации об

электронном аукционе 28.10.2021.

Дата окончания предоставления разъяснений положений документации об электронном аукционе 09.11.2021 (в случае, если указанная дата приходится на нерабочий день, днём окончания считается ближайший следующий за ним рабочий день (статья 193 Гражданского кодекса Российской Федерации)).

Исходя из положений части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, а также дат начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об электронном аукционе, установленных в пункте 23 раздела 1 документации № 0168500000621004218, обязанность по предоставлению ответа на разъяснение положений документации у заказчика возникала в случае получения запроса на разъяснения положений документации не позднее 07.11.2021 г. 23:59. При этом, согласно сведениям единой информационной системы, запрос на разъяснения положений документации был направлен ООО «МЕДТРАСТКОМ» 08.11.2021 г. в 18:27 по местному времени, то есть за пределами периода времени, в течение которого у заказчика возникает обязанность по ответу на указанный запрос.

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, *при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.*

Приведенное законоположение содержит условие действия нормы (гипотеза нормы), при соблюдении которого участником электронного аукциона у заказчика возникает обязанность в течение двух дней с даты поступления запроса разместить в единой информационной системе соответствующие разъяснения положений документации об электронном аукционе. Напротив, если такое условие не соблюдается, у заказчика не возникает названная выше обязанность, неисполнение которой не является нарушением Закона о контрактной системе. Часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе не устанавливает как таковой срок подачи запроса участником электронного аукциона, который мог быть продлен по правилам статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, а определяет период времени – не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, при получении запроса в пределах которого у заказчика отсутствует обязанность размещать разъяснения положений документации об электронном аукционе.

Таким образом, вывод ООО «МЕДТРАСТКОМ» о возможности применения в отношении отмеченного условия действия нормы об обязанности заказчика правил статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации не соответствует действующему законодательству.

Учитывая изложенное, жалоба ООО «МЕДТРАСТКОМ» является необоснованной в указанной части.

3. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 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 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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке 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.

Согласно пункту 9 раздела 1 «Общие сведения о закупке» документации № 0168500000621004218 объектом закупки является анализатор бактериологический для идентификации и определения антимикробной чувствительности ИВД, автоматический.

Пункт 10 раздела 1 «Общие сведения о закупке» документации № 0168500000621004218 содержит указание на то, что описание объекта закупки содержится в приложении № 1 документации.

Пункт 2 Приложения № 1 к документации № 0168500000621004218 содержит, в том числе указание на наименование показателей, требования к их значению, а также требование заказчика к указанию значения показателя участником закупки, в частности:

Наименование показателя товара, единица измерения	Требование к значению показателя	Требование заказчика к указанию значения показателя участником закупки
Полная автоматизация процесса идентификации и определения чувствительности к антимикробным препаратам	наличие	Значение не изменяется
Возможность групповой загрузки тест-систем в анализатор	Не уже от 1 до 10	Указывается значение в виде диапазона
Размещение подготовленных тест-систем на специальном штативе	наличие	Значение не изменяется
Возможность для идентификации Candida auris (вид дрожжей)	наличие	Значение не изменяется
Габаритные размеры(В x Д x Ш),мм	Не более	Указывается одно значение

Стартовый комплект реагентов (расходных материалов)	1360 x 1000 x 864 Наличие	Значение не изменяется
---	------------------------------	------------------------

1) Согласно сведениям, представленным ООО «МЕДТРАСТКОМ», в том числе, сравнительной таблице параметров анализаторов бактериологический для идентификации и определения антимикробной чувствительности ИВД, составленной на основании инструкций и руководств по эксплуатации анализаторов Phoenix M50 (Becton Dickinson), MicroScan WalkAway plus System (Beckman Coulter), VITEK® 2 Compact (bioMerieux), Sensititre ARIS®2X (TREK Diagnostic Systems (ThermoFisher), характеристикам технического задания «Возможность групповой загрузки тест-систем в анализатор (Не уже от 1 до 10)», «Размещение подготовленных тест-систем на специальном штативе» соответствует исключительно анализатор VITEK® 2 (bioMerieux).

Заказчиком на рассмотрение жалобы 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 3 производителей анализаторов, соответствующих требованиям аукционной документации, в связи с чем Комиссия Ульяновского УФАС России не может прийти к однозначному выводу о соответствии закупаемого товара товару иных производителей, кроме VITEK® 2 (bioMerieux) и описание объекта закупки в указанном виде не соответствует требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, соответственно, жалоба ООО «МЕДТРАСТКОМ» 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, установившего в документации об аукционе ненадлежащим образом описание объекта закупки, не соответствуют пункту 1 части 1 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.

2) В отношении доводов ООО «МЕДТРАСТКОМ» о необоснованном установлении спорных показателей, поскольку они не являются клинически значимыми, Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет следующее.

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.

Таким образом, при формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности, то есть потребность заказчика является определяющим фактором при установлении им соответствующих характеристик, а в компетенцию антимонопольного органа не входит вмешательство в определение потребности государственного заказчика.

Учитывая изложенное, жалоба ООО «МЕДТРАСТКОМ» является необоснованной в указанной части.

4. Доводы ООО «МЕДТРАСТКОМ» 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.

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 ИП С<...> М.В. необоснованной.
2. Признать жалобу ООО «МЕДТРАСТКОМ» обоснованной в части ненадлежащего описания объекта закупки.
3. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.
4. Обязать:

- аукционную комиссию устранить допущенное заказчиком нарушение путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 0168500000621004218;

- заказчика устранить допущенное нарушение путем внесения изменений в извещение и аукционную документацию № 0168500000621004218, продления срока приема заявок на участие в аукционе в соответствии с требованиями законодательства,

на что выдать предписание.

5. Передать материалы дела № 073/06/64-628/2021 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.