

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – (...)

рассмотрев жалобу ИП Вернигора Р.В. (вх. № 1811 от 15.02.2023) на действия ГАУЗ «Городская клиническая больница им. Н.И. Пирогова» города Оренбурга при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку расходных материалов для нужд отделения рентгенэндоваскулярной диагностики и лечения ГАУЗ «ГКБ им. Н. И. Пирогова» г. Оренбурга (Лот 2) (Извещение № 32312097288),

#### УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба ИП Вернигора Р.В. (вх. № 1811 от 15.02.2023) (далее – Заявитель) на действия ГАУЗ «Городская клиническая больница им. Н.И. Пирогова» города Оренбурга при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку расходных материалов для нужд отделения рентгенэндоваскулярной диагностики и лечения ГАУЗ «ГКБ им. Н. И. Пирогова» г. Оренбурга (Лот 2) (Извещение № 32312097288) (далее – закупка).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю - от 20.02.2023 исх. № 1458, заказчику - от 20.02.2023 исх. № 1459.

Рассмотрение жалобы было назначено на 22.02.2023 в 15 ч. 00 мин.

В своей жалобе Заявитель считает, что установленным заказчиком требованиям по каждой позиции технического задания Заказчика подходят расходные материалы конкретного производителя. Установление данных технических характеристик Заказчиком ограничивают возможность поставки аналогичных товаров других производителей, ограничивают количество производителей и поставщиков.

В Комиссию от Заказчика поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых Заказчик не согласился с доводами жалобы на основании следующего:

Действующим законодательством не установлены нормативные ограничения в отношении характеристик закупаемого предмета закупки, следовательно, Заказчик был вправе устанавливать такие характеристики, исходя из собственной потребности с соблюдением общих требований Закона о закупках.

Указание Заказчиком на необходимость поставки медицинского изделия с установленными характеристиками обусловлено спецификой лечебного процесса, используемых технологий в лечебном процессе. Эти свойства и характеристики являются принципиальными для заказчика, так как позволяют наиболее эффективно использовать именно данные виды расходных материалов при проведении операционных вмешательств, а также в целях максимального обеспечения безопасности пациентов при проведении хирургических процедур, сохранения жизни и здоровья пациентов, что является приоритетом при оказании медицинской помощи.

Таким образом, Заказчиком в аукционной документации установлены требования к медицинскому изделию с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемой деятельности.

Заказчик также сообщил, что Заявитель заявку на участие в указанной закупке не подавал.

На основании изложенного Заказчик просит признать жалобу необоснованной.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

Оренбургское УФАС России в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

07.02.2023 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку расходных материалов для нужд отделения рентгенэндоваскулярной диагностики и лечения ГАУЗ «ГКБ им. Н. И. Пирогова» г. Оренбурга (Лот 2) (Извещение № 32312097288).

Дата начала срока подачи заявок 07.02.2023.

Дата окончания срока подачи заявок (по местному времени) 15.02.2023.

Дата подведения итогов 21.02.2023.

Заявитель не является участником данной закупки, однако жалоба подана до окончания срока подачи заявок, в связи с чем принята к рассмотрению.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее - Положение), утверждено приказом от 20.12.2019 г. № 180 в редакции приказа от 14.12.2022 № 235 и размещено в ЕИС 10.01.2023.

Документация аукциона в электронной форме на поставку расходных материалов для нужд отделения рентгенэндоваскулярной диагностики и лечения ГАУЗ «ГКБ им. Н. И. Пирогова» г. Оренбурга (Лот 2) (далее – документация) размещена в ЕИС 07.02.2023.

Изучив материалы дела, а также представленные пояснения, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Принцип недопустимости ограничения конкуренции согласуется с предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В контексте данной нормы Закона о закупках принцип равноправия означает, что настоящим Федеральным законом и другими законодательными актами всем участникам закупки обеспечиваются равные, одинаковые права и юридические возможности на всех стадиях данного процесса. Предпочтительный подход к тем или иным участникам закупки недопустим.

Пунктом 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках Заказчик определяет

требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Заказчик самостоятельно определяет необходимость приобретения конкретного товара, а также качественные характеристики такого товара, позволяющие максимально удовлетворить имеющиеся у него потребности и достигнуть стоящие перед ним задачи.

Вместе с тем согласно подпункта 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с п. «б» п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В п. 1.4 Положения установлено, что положение о закупке регулирует отношения, связанные с осуществлением закупок товаров, работ, услуг в целях своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах.

Согласно п. 4.2 Положения конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов:

- 1) конкурс (конкурс в электронной форме, закрытый конкурс);
- 2) аукцион (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион);
- 3) запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок);
- 4) запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

В силу п. 4.4 Положения выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона может осуществляться в случае, если для закупаемых товаров, работ, услуг существует функционирующий рынок и которые можно сравнить по цене без использования дополнительных критериев и Заказчик

планирует заключить договор с участником закупки, предложившим наилучшее ценовое предложение.

Согласно п. 6.5 положения в документации о закупке указывается описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

В соответствии с п. 4 документации Заказчика установлено, что количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг, требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика в соответствии с Техническим заданием, прилагаемым к настоящей документации.

Согласно Инструкции по заполнению заявки документации закупки участник закупки формирует Первую часть заявки на основании данных и требований к качеству и техническим (функциональным) характеристикам товара, работы, услуги, указанным в Техническом задании и (или) иных документах содержащих таковые требования.

В Техническом задании документации закупки содержатся наименования, техническое описание, единица измерения и количество расходных материалов, требуемых к поставке.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что документация Заказчика каких-либо указаний на товарный знак не содержит.

В материалы дела Заказчиком представлено обоснование целесообразности приобретения расходных материалов с техническими характеристиками, установленными в Документации.

Согласно п. 14 Документации закупки участниками закупки могут быть только субъекты малого или среднего предпринимательства, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за

деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием» а также физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием». Следовательно, участником данной закупки могут быть как производители, так и поставщики любой организационно-правовой формы.

Учитывая обстоятельства дела, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что Заявителем не представлены документы, свидетельствующие о невозможности поставки товара, требуемого Заказчиком.

Нецелесообразность и невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции, не подтверждает сокращения количества участников.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок №32312097288-01 от 17.02.2023 на участие в аукционе подано 2 заявки.

Кроме того, в материалы дела представлены коммерческие предложения трех юридических лиц (ООО «РТ-Медкомплект», ООО «Орион», ООО «РАСТЭК»), наличие которых подтверждает возможность поставки расходных материалов согласно требованиям Заказчика.

Закон о закупках не обязывает Заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Довод заявителя о соответствии требованиям Заказчика товаров только одного производителя не подтвержден документально, Заявителем не представлены доказательства проведения полного анализа рынка данных расходных материалов. Довод заявителя также опровергается предложением участника закупки поставить расходные материалы в соответствии с требованиями документации закупки.

Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в документации требования к поставляемому товару предоставили одному участнику закупки преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки.

Учитывая изложенное, доводы Заявителя не находят своего подтверждения.

Руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Вернигора Р.В. (вх. № 1811 от 15.02.2023) на действия ГАУЗ «Городская клиническая больница им. Н.И. Пирогова» города Оренбурга при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку расходных материалов для нужд отделения рентгенэндоваскулярной диагностики и лечения ГАУЗ «ГКБ им. Н. И. Пирогова» г. Оренбурга (Лот 2) (Извещение № 32312097288), необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (извещение № 32312097288) уведомлением Оренбургского УФАС России от 20.02.2023 исх. № 1459.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.