

Исх. №АЯ-04/16504 от 16.12.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителя заказчика ГУП «Таттехмедфарм» - <...> – (должностное лицо) (доверенность №82/19 от 05.02.2020 г.), в отсутствие представителя заявителя ООО «Ренессанс-Мед», о месте и времени рассмотрения жалобы уведомленного надлежащим образом, рассмотрев жалобы (вх. №16624/ж от 02.12.2020 г., №16758 от 04.12.2020 г.) на действия заказчика при проведении закупки, с номером извещения №32009682479 на предмет: поставка расходных материалов,

УСТАНОВИЛА:

16 ноября 2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru была размещена закупка с номером извещения №32009682479 на предмет: поставка расходных материалов.

Начальная (максимальная) цена - 34 536 973,16 рублей.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным

законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 г. N 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.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения жалобы, пояснений заказчика и изучения документации приходит к следующим выводам.

По мнению заявителя, заказчик нарушил действующее законодательство в части описания позиций 5,6,7 в техническом задании таким образом, что им соответствует только такой товар, который снят с производства.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее – заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 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.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках гласит, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также

эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета 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 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Заказчик в Техническом задании указал следующие требования к позициям 5,6,7:

№	Возможный вариант наименования (эквивалент). Технические характеристики, требования к форме выпуска и фасовке	Требования к отгрузке товара	Ед. изм.	Кол-во
5	Кассета к синие №12 многократному аппарату Валутрас/Адвант	Остаточный срок годности не менее 60 %	уп	4,00
6	Кассета к зеленые №12 многократному аппарату Валутрас/Адвант	Остаточный срок годности не менее 60 %	уп	2,00
7	Кассета к модуль с ножом №12 многократному	Остаточный срок	уп	2,00

аппарату Valutrus/Адвант	годности не менее 60 %		
-----------------------------	---------------------------	--	--

Исходя из жалобы заявителя, в соответствии с техническим заданием, заказчику необходимы следующие товары:

Позиция 5: Сменные кассеты со скобами для многоразового линейного сшивающего аппарата Valutrus JJJ55B.

Позиция 6: Сменные кассеты со скобами для многоразового линейного сшивающего аппарата Valutrus JJJ55G.

Позиция 7: Нож к многоразовому линейному сшивающему аппарату Valutrus (55 мм, модуль с ножом) JJJ55K.

Все вышеуказанные товары одного производителя - Ethicon («Johnson Johnson»). Согласно письму представителя Johnson Johnson №3005-23/19 от 30.05.2019г. данные товары сняты с производства. Также в письме представлены альтернативные товары. Однако, по мнению заявителя, заказчик не установил конкретные характеристики и поэтому предложить альтернативный вариант поставки не представляется возможным. Кроме того, если у какого-либо представителя производителя будут на складе данные товары, требование о остаточном сроке годности еще больше сужают круг участников закупки. Товар не производится 1 год и остаточный срок годности 60% просто невыполнимое условие.

Согласно пояснениям заказчика, указанные в жалобе коды товара JJJ55B, JJJ55G, JJJ55K у производителя не представлены, возможно заявителем имелись ввиду позиции с кодами JJ55B, JJ55G, JJ55K. Кроме того, документация составлялась на основании прайс-листа, представленного компанией-производителем ООО «Джонсон Джонсон» («Johnson Johnson») №1310-6/20 от 13.10.2020г., согласно которому, у производителя присутствуют в перечне реализуемых товаров и доступны для заказа, следующие позиции:

JJ55K Нож к многоразовому линейному сшивающему аппарату Valutrus (55 мм, модуль с ножом);

JJ55B Сменные кассеты со скобами для многоразового линейного сшивающего аппарата Valutrus (55 мм, синие);

JJ55G Сменные кассеты со скобами для многоразового линейного сшивающего аппарата Valutrus (55 мм, зеленые).

Комиссией установлено, что указанные в жалобе коды товара JJJ55B, JJJ55G, JJJ55K отсутствуют в каталоге у производителя. Скорее всего заявителем имелись ввиду позиции с кодами JJ55B, JJ55G, JJ55K. Данный вывод также подтверждается и представленным в составе жалобы письмом представителя производителя Johnson Johnson №3005-23/19 от 30.05.2019г., в котором указаны позиции с кодами JJ55B, JJ55G, JJ55K.

Заказчик при планировании и осуществлении закупок должен исходить из

необходимости достижения заданных результатов обеспечения собственных нужд.

Изучив прайс-лист, представленный компанией-производителем ООО «Джонсон и Джонсон» № 1310-6/20 от 13.10.2020г., Комиссия приходит к выводу, что в нем одновременно содержатся сведения о позициях - JJ55K; JJ55B; JJ55G и их альтернативная продукция (NTLC55 и SR55), которая указана и в письме представителя производителя Johnson Johnson о выводе из прейскуранта товаров JJ55K; JJ55B; JJ55G №3005-23/19 от 30.05.2019г.

Следовательно, у заказчика не было оснований отказаться от закупки товара, с позициями каталога JJ55B, JJ55G, JJ55K, так как последние присутствуют у производителя в перечне реализуемых товаров и доступны для заказа.

Также необходимо отметить, что в случае если имеется факт выведения из прейскуранта компании вышеуказанных позиций, срок годности данных изделий составляет 5 лет и на рынке товар с остаточным сроком 60% (или 3 года) вполне может быть доступен для поставки.

Кроме того, учитывая, что предметом закупки являются расходные материалы к оборудованию, используемым заказчиком, описание объекта закупки соответствует требованиям действующего законодательства, так как в документации указаны лишь функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики. К тому же, в техническом задании, заказчик указал возможный вариант наименования (эквивалент). Следовательно, участник закупки имеет право предложить любой товар, который соответствует вышеуказанным характеристикам.

Таким образом, заказчик, не ограничил число участников закупки, поскольку существует достаточное количество дилеров и дистрибьюторов, имеющих право продажи объекта закупки.

Вышеуказанное также подтверждается тем, что на рассматриваемую закупку было подано 2 заявки, которые предложили требуемый заказчику товар.

Кроме того, данные медицинские изделия не изъяты с товарного рынка Российской Федерации, их реализация не запрещена.

Довод в жалобе заявителя признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Ренессанс-Мед» (вх.№16624/ж от 02.12.2020г.) на действия заказчика ГУП «Таттехмедфарм» при проведении закупки, с номером извещения №32009682479 на предмет: поставка расходных материалов, необоснованной.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (Должностное лицо)

<...> – (Должностное лицо)