

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 14 индивидуального предпринимателя на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении торгов путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования для нужд ГАУЗ "Брянская областная больница № 1", (извещение № 31704764370) в части несоответствия документации аукциона требованиям законодательства и Положению о закупках, а именно: отсутствие в проекте договора оснований и порядка одностороннего отказа от исполнения договора поставщиком; установления требований о предоставлении до поставки продукции контрольных образцов; не установления конкретного срока действия банковской гарантии по Исполнению договора; формирования технического задания, которое соответствует одному производителю;

«10» марта 2017 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб 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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

В присутствии:

представителя индивидуального предпринимателя «» действующего на основании доверенности от 06.03.2017г. №06/03-1.

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» «», действующего на основании доверенности от 06.12.2016 г. №б/н;

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя «» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении торгов путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования для нужд ГАУЗ "Брянская областная больница № 1", (извещение № 31704764370), после продления срока рассмотрения жалобы на основании п.14.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с необходимостью получения дополнительной информации, до 10 часов 00 минут 10.03.2017 г.,

установила:

27.02.2017 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской

области поступила жалоба индивидуального предпринимателя «» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении торгов путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования для нужд ГАУЗ "Брянская областная больница № 1", (извещение № 31704764370), (далее – открытый аукцион в электронной форме).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области:
www.bryansk.fas.gov.ru

Как следует из жалобы, заказчиком ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при осуществлении закупки за № 31704764370 нарушены требования действующего законодательства, в части несоответствия документации аукциона требованиям законодательства и Положению о закупках, а именно: отсутствие в проекте договора оснований и порядка одностороннего отказа от исполнения договора поставщиком; установления требований о предоставлении до поставки продукции контрольных образцов; не установления конкретного срока действия банковской гарантии по Исполнению договора; формирования технического задания, которое соответствует одному производителю.

ГАУЗ «Брянская областная больница №1», не согласно с доводами жалобы, считает, что:

1. В Положении о закупках, товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» предусмотрено право поставщика на односторонний отказ от исполнения договора (п.7.14): Поставщик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в договоре было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Пунктом 6.1 проекта Договора предусмотрено, что досрочное расторжение Договора возможно по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и Положением о проведении закупок товаров, работ, услуг ГАУЗ «Брянская областная больница № 1».

Обязанности прописывать в проекте Договора все перечни случаев одностороннего отказа стороны договора от его исполнения, предусмотренные гражданским законодательством, нормами 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не определено. С учетом вышеизложенного, основания для вывода о несоответствии проекта договора аукционной документации требованиям 223-ФЗ и Положению в части отсутствия права поставщика на односторонний отказ от исполнения договора отсутствуют.

2. Согласно ст. 513 Гражданского кодекса РФ покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

Экспертиза представленных результатов может проводиться на предмет их соответствия условиям договора. К проведению экспертизы ответственным структурным подразделением Заказчика могут привлекаться независимые эксперты, экспертные организации (п. 9.3 ч. 9 Положения и п.4.10 проекта договора).

Проверка качества товара может быть предусмотрена законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, или договором (ст. 474 ГК РФ).

Порядок проверки качества товара устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, или договором. В случаях, когда порядок проверки установлен законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании порядок проверки качества товаров, определяемый договором, должен соответствовать этим требованиям.

В проекте договора Заказчика четко прописан порядок приемки товара, а так же порядок проверки качества товара (п. 4.10 - 4.18 договора). Так же указаны ссылки на Инструкцию о порядке приемки товара, утвержденной Постановлением Госарбитража при Совете министров СССР от 15.06.65 г. № П-6 и Инструкцию о порядке приемки продукции, утвержденной Постановлением Госарбитража при Совете министров СССР от 25.04.66 г. № П-7. Установление требований в проекте договора о предоставлении до поставки продукции контрольных образцов, выступает в данном случае одним из способов проверки качества товара.

3 Довод об отсутствии в проекте договора условия о сроке действия банковской гарантии заказчик считаем необоснованным, не имеющим никакого правового подтверждения.

Согласно п.7.21 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» и п. 7.2 Договора исполнение договора обеспечивается предоставлением банковской гарантии, выданной банком или внесением денежных средств на расчетный счет Заказчика, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц. Таким образом, в проекте договора срок действия банковской гарантии установлен, а довод заявителя о невозможности выпустить банковскую гарантию либо заказчику ее принять, неправомерен.

4. Включение в документацию требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, их безопасности, функциональным характеристикам (потребительским) свойствам товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные требования, связанные с определением соответствия данного товара, соответствует потребностям заказчика и не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в запросе котировок в электронной форме, не является нарушением ФЗ №135 «О защите конкуренции».

В характеристиках изделий медицинского назначения, указанных в технических параметрах документации Заказчиком не установлены условия, которые приводили или могли привести к ограничению числа участников электронного аукциона, не указаны производитель, товарный знак. В технических характеристиках указаны общепринятые требования к рассматриваемому товару, технические характеристики сопровождаются словами «не более» и «не менее», указаны верхние и нижние пределы показателей, характеризующие подлежащей к поставке товар.

Техническое задание на закупку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» составлено под нескольких производителей: Merit Medikal (США), Terumo Corporation (Япония), Abbot (США), Ангионлайн (Россия), «Boston» (США).

В соответствии с разделом б) части 10.2.2 пункта 10.2 Положения о закупках товара, работ, услуг описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Заказчик установил требования (технические характеристики) к предмету закупки - медицинскому расходному материалу, в соответствии с п.10.2 Положения о закупках, которые не являются избыточными, учитывая особый характер их назначения.

Установление в аукционной документации технических характеристик товара обусловлено реальными потребностями Заказчика с учетом специфики деятельности. Действующее законодательство не ограничивает права заказчика приобретать товары в соответствии со своими нуждами. Требования к товару, установленные в извещении, обусловлены объективными потребностями Заказчика в приобретении изделий, исходя из потребности оказания качественной и безопасной высокотехнологической экстренной медицинской помощи больным, соответствующей современным стандартам.

Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки. Вместе с тем 223-ФЗ не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара в извещении устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара. Кроме того, предметом договора является поставка расходных материалов с определенными техническими характеристиками, а не их производство,

На момент рассмотрения жалобы по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме гражданско-правовой договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с [частью 2 статьи 1](#) Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. (далее

Закон о закупках) заказчик ГАУЗ «Брянская областная больница №1» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным [ЗАКОНОМ](#).

Закупочная деятельность заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1», регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница №1», утвержденным наблюдательным советом ГАУЗ «Брянская областная больница №1» Протоколом №1 от 10.01.2017 г.

Главой 3.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница №1» Заказчик при осуществлении предусмотренной настоящим Положением деятельности, руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, Федеральным законом от 03.11.2006 N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях", Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации и настоящим Положением.

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме установлен Главой 17 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница №1» (далее Положение).

07.02.2017 года заказчиком ГАУЗ «Брянская областная больница №1» на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" по адресу www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования для нужд ГАУЗ "Брянская областная больница №1", (извещение № 31704764370).

1. Согласно ст. 7.1. Положения, договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации, иными федеральными законами с учетом настоящего Положения.

В силу ст. 7.8. Положения, расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

Пункт 6.1 проекта гражданско-правового договора (Приложение №2 документации о закупке) установлено, что условия досрочного расторжения договора возможно по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и Положением о закупках товаров, работ, услуг ГАУЗ «Брянская областная больница №1».

Ст.ст. 7.14, 7.15, 7.16, 7.17 Положения о закупках, предусмотрен односторонний отказ поставщика от исполнения договора.

Таким образом, довод заявителя о том, что в проекте гражданско-правового договора предусмотрен односторонний отказ от исполнения договора только

заказчику, не нашел своего подтверждения.

2. Согласно ч.1 ст. 474 ГК РФ, проверка качества товара может быть предусмотрена [ЗАКОНОМ](#), иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о техническом регулировании, или договором купли-продажи.

Порядок проверки качества товара устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, или договором.

П.п. 4.1-4.20 проекта гражданско-правового договора (Приложение №2 документации о закупке) предусмотрен порядок приемки товара, в т.ч. порядок проверки качества товара.

Пункт 4.12 проекта гражданско-правового договора предусматривает, что Заказчик вправе затребовать от Поставщика перед первой поставкой товара контрольный образец товара по каждой позиции ассортимента (или выборочные позиции) (минимально возможный объем товара – штука, упаковка, ящик, коробка и проч.).

В силу ст. 9.3. Положения о закупках, экспертиза представленных результатов может проводиться на предмет их соответствия условиям договора. К проведению экспертизы результатов договора ответственным структурным подразделением Заказчика могут привлекаться независимые эксперты, экспертные организации. Для проведения экспертизы независимые эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у Заказчика и исполнителя договора дополнительные материалы, относящиеся к предмету договора и его результату. Результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается независимым экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации. Заключение должно быть объективным и аргументированным. В случае если по результатам экспертизы установлено несущественное отклонение результатов договора от его требований, в заключении могут содержаться предложения об устранении такого отклонения.

Таким образом, установленные заказчиком требования по проверке качества поставляемого товара не нарушает действующее законодательство и Положение о закупках.

3. Согласно п.7.21 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» и п. 7.2 проекта договора исполнение договора обеспечивается предоставлением банковской гарантии, выданной банком или внесением денежных средств на расчетный счет Заказчика, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц.

Пунктом 13 информационной карты документации и п. 2.1.1. проекта гражданско-правового договора, установлено, что поставка товара производится: первая поставка 1/2 лота в течение 10 рабочих дней с момента подписания договора, вторая поставка (оставшаяся часть товара) – в течение 30 дней с момента

подписания договора.

Таким образом, в проекте договора срок действия банковской гарантии установлен, а довод заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Приложение №1 Техническое задание на поставку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования содержит качественные и технические характеристики поставляемого товара, которые являются потребностью заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

Таким образом, в открытом аукционе в электронной форме заказчик обязан указать требования к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

Как следует из Приложения №1 Техническое задание на поставку медицинского расходного материала заказчиком указано наименование товара и его характеристики, соответствующие потребностям заказчика. При этом каких-либо не измеряемых требований к участникам аукциона и покупаемому расходному материалу не установлено.

Технические характеристики необходимого к поставке медицинского расходного материала подпадают под таких производителей как: Merit Medikal (США), Terumo Corporation (Япония), Abbot (США), Ангионлайн (Россия), Таким образом, производителями указанного медицинского расходного материала являются абсолютно различные компании из различных стран, что свидетельствует о широком спектре производителей и возможности участников закупить товар у разных поставщиков.

На участие в указанном электронном аукционе было подано две заявки, что также свидетельствует об отсутствии ограничений для поставщиков со стороны Заказчика при формировании технического задания.

Также следует отметить, что предметом закупки является поставка расходных материалов, а не производство.

Согласно части 1 статьи 1 Закона 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 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.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения аукциона, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате аукциона лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Поэтому включение в документацию закупки требований к качеству, техническим характеристикам товара, соответствующим потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб 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 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Жалобу индивидуального предпринимателя «» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении торгов путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку расходного материала для проведения экстренных операций коронарной ангиопластики и стентирования для нужд ГАУЗ "Брянская областная больница № 1", (извещение № 31704764370) в части несоответствия документации аукциона требованиям законодательства и Положению о закупках, а именно: отсутствие в проекте договора оснований и порядка одностороннего отказа от

исполнения договора поставщиком; установления требований о предоставлении до поставки продукции контрольных образцов; не установления конкретного срока действия банковской гарантии по исполнению договора; формирования технического задания, которое соответствует одному производителю, признать необоснованной.

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