

## **РЕШЕНИЕ**

### **по делу № 070/07/3-160/2023**

06.03.2023 г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

рассмотрев дело № 070/07/3-160/2023, возбужденное по жалобе ИП Жембровская М.В. (вх. 1111-ЭП/23 от 14.02.2023) на действия (бездействие) Заказчика - ОГАУЗ «Больница скорой медицинской помощи» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка имплантов и расходных материалов для проведения артроскопических операций» (извещение №32312100666),

при участии представителей Заказчика – Одышевой Д.С. (доверенность №8 от 20.02.2023), Гришановой Ю.Ю. (доверенность №9 от 22.02.2023), представителя Заявителя Жембровской М.В. (лицо, имеющего право действовать без доверенности),

### **УСТАНОВИЛА:**

14.02.2023 Заявитель направил в Томское УФАС России жалобу на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка имплантов и расходных материалов для проведения артроскопических операций» (извещение №32312100666).

Из жалобы Заявителя следует, что его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, а именно:

1. Техническое задание Заказчика по совокупности требований, установленных в

Документации к техническим и функциональным характеристикам оборудования, подлежащего к поставке, соответствует товар конкретного производителя.

2. Заказчиком не установлено обеспечение контракта для поставщиков.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила следующее.

Извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме № 32312100666, размещены на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – Официальный сайт, ЕИС) 08.02.2023.

Поступило 2 запроса на разъяснения закупочной документации.

На момент рассмотрения жалобы Договор не заключен.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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: 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.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

В силу 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.

Согласно части 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность ОГАУЗ «Больница скорой медицинской помощи» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд областного государственного автономного учреждения здравоохранения «больница скорой медицинской помощи», версия 23 от 01.03.2023.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона 223-ФЗ конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона. В

соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях указанного Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в описание предмета закупки не должны включаться требования к товарам 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчик сам устанавливает 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 пунктом 65 Положения о закупках в документации об аукционе должны быть указаны:

1) 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.

Описание объекта закупки, а также требования к качеству, техническим характеристикам оборудования, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам установлены Техническим заданием пунктом 1 аукционной документации.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, объектом закупки является «Поставка имплантов и расходных материалов для проведения артроскопических операций».

В соответствии с извещением №32312100666 аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Описание предмета закупки, количество поставляемого товара» в табличной части представлено описание предмета закупки представляющее собой ряд требований к значениям функциональным характеристикам (потребительские свойства), качественным характеристикам, размерам и иным характеристикам и показателям товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика, с определением единиц измерения и допустимого диапазона значений показателей.

Согласно пояснениям Заявителя в пунктах 6 и 7 Технического задания, Заказчик просит к поставке:

6	Трубка-шланг	<p>Состоит из трубки-шланга к основному насосу и трубки-шланга удлинительной к пациенту с коннектором соединённых между собой разъёмом.</p> <p>Трубка-шланг к основному насосу.</p> <p>Состоит из Y-образного разветвления, силиконовой трубки диаметром 12 мм, длиной не менее 100 мм для взаимодействия с роликами помпы, капсулы контроля давления и зажимами на концах трубок.</p> <p>Зажим пластиковый с регуляцией уровня закрытия потока жидкости в трубке.</p> <p>На концах Y-образного разветвления пластиковые иглы для соединения с источниками рабочей жидкости. Камера для контроля давления состоит из камеры цилиндрической формы с трубкой для измерения колебания давления, которая подключается к помпе. Изготовлен из мягкого пластика.</p> <p>Трубка-шланг удлинительная, к пациенту, с коннектором. Состоит из пластикового разъема, обратного клапана, зажима и гибкой полупрозрачной силиконовой трубки для соединения с устройством для подачи жидкости в рабочую область пациента. Зажим пластиковый с регуляцией уровня закрытия потока жидкости в трубке. Обратный клапан изготовлен из твердого пластика, цилиндрической формы с лепестковым обратным клапаном.</p>	250	штука
---	--------------	---	-----	-------

		Стерильный. Одноразового применения.  Совместима с артроскопической помпой ArthrexDualWave, имеющейся в наличии у Заказчика.		
7	Трубка-шланг	Отточная.  Состоит из системы трубок, зажима, крепления для шейвера, крепления для канюли, приспособления для откачки и патрубка для выхода отработанной жидкости. Трубки изготовлены из мягкого прозрачного пластика. Зажим пластиковый с регуляцией уровня закрытия потока жидкости в трубке.  Крепления для шейвера и для канюли изготовлены из полупрозрачного силикона. Приспособление из прозрачного твердого пластика для откачки состоит из системы трубок диаметром 10 мм закрепленных в специальном устройстве, которое фиксируется в помпе.  Совместима с артроскопической помпой ArthrexDualWave, имеющейся в наличии у Заказчика.	250	штука

По мнению Заявителя данный товар совместим только с артроскопической помпой «ArthrexDualWave» и рассматривается как дополнительный расходный материал уже к имеющему оборудованию, что подтверждается техническими и функциональными характеристиками из руководства пользователя «Помпа артроскопическая DualWave» пункт 2.5 «Трубки шланги». Также Заявитель указывает, что на территории Российской Федерации представлен один производитель данного оборудования и расходных материалов компании «Артрекс. ИНК» США, в России у компании имеется только один представитель ООО «Медицинские инновационные решения». Кроме этого, Заявитель считает, если Заказчик хочет определенный товар, тогда нужно внести данные позиции в отдельно сформированную закупку.

Комиссией Томского УФАС установлено, что импланты и расходные материалы согласно извещения о проведении аукциона № 32312100666 не являются уникальными медицинскими изделиями, а представляют собой часть единого комплексного процесса оказания медицинской помощи при проведении артроскопических операций, а также в рамках данного лота являются технологическими и функциональными взаимосвязанными товарами. Также дробление товаров на отдельные лоты не будет соответствовать требованиям экономически эффективного расходования средств заказчиком, так как повлечет увеличение иных расходов. Кроме этого, Заказчик при формировании Технического задания и описании медицинского изделия руководствовался именно характеристиками, указанными в коммерческих предложениях исходя из своих потребностей, соблюдая при этом правила описания предмета закупки согласно статьи 3 Закона о закупках.

Характеристики товара, указанные в документации об аукционе в электронной форме, были сформированы на основании потребностей Заказчика в соответствующих товарах. Данные товары может приобрести любой участник закупки и принять участие в аукционе.

Заказчик направил в адрес Томского УФАС России коммерческие предложения, в основу которых требования к характеристикам предмета закупки были взяты

характеристики медицинских изделий исходя из потребности Заказчика. Кроме этого, Заказчик сообщил, что согласно пункта 6.2 письма Федеральной Таможенной службы России от 30.11.2020 г. №14-40/66982 «О товарном знаке «Arthrex» уполномоченными импортерами являются 4 организации: ООО «Артрекс», ООО «Медицинские инновационные решения», ООО «СИМПЛАНТ», ООО «МедИнструмент».

Вместе с тем, Заявитель не представлено доказательств того, что дистрибьютор отказал ему в поставке товара.

Комиссия Томского УФАС России отмечает, что Заказчик вправе включить в документацию об аукционе в электронной форме такие качественные, технические и функциональные характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом, Законом не установлено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика, равно как и не установлены какие-либо запреты на установление характеристик товара, ни по функциональным качествам, ни по техническим характеристикам.

Согласно части 3 статьи 17 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Таким образом, при проведении государственных (муниципальных) закупок допускается включение в один лот технологически и функционально взаимосвязанных между собой товаров, работ и услуг.

Учитывая обстоятельства дела, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу, о недоказанности Заявителем отнесения технических и функциональных характеристик оборудования в том виде, в котором они указаны в техническом задании как ограничивающее количество участников закупки.

Относительно второго довода, о не установлении Заказчиком обеспечение контракта для поставщиков, следует:

Согласно пункта 18 Положения о закупках, Заказчик вправе устанавливать требование обеспечения исполнения договора при осуществлении закупок способами, указанными в подпунктах 1-4 пункта 5 настоящего Положения о закупке. Размер обеспечения исполнения договора составляет от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора, указанной в документации о закупке, а в случае, осуществления закупки только для субъектов малого и среднего предпринимательства - не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора, если договором не предусмотрена выплата аванса или в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

Данное требование не противоречит Закону о закупках и Положению о закупках заказчика.

Довод жалобы не обоснован.

На основании вышеизложенного Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода жалобы Заявителя.

Руководствуясь статьей 2, статьей 3, статьей 4 Закона №223-ФЗ,

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ИП Жембровская М.В. (вх. 1111-ЭП/23 от 14.02.2023) на действия (бездействие) Заказчика - ОГАУЗ «Больница скорой медицинской помощи» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Поставка имплантов и расходных материалов для проведения артроскопических операций» (извещение №32312100666) необоснованной.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

2023-1687