

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председатель комиссии:

- « »;

Члены комиссии:

- « »;

- « »;

в присутствии на заседании комиссии заявителя посредством онлайн-видеоконференции;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заказчика;

рассмотрев посредством онлайн-видеоконференции жалобу « » (вх. № 3691-ЭП/24 от 15.04.2024) (далее – Жалоба) на действия « » при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку медицинского оборудования (реестровый номер извещения 32413450374),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба « ». (вх. № 3691-ЭП/24 от 15.04.2024) на действия « » при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку медицинского оборудования (реестровый номер извещения 32413450374).

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения Жалобы по существу исх. № ВТ/2461/24 от 16.04.2024 рассмотрение Жалобы назначено на 23.04.2024.

В назначенную дату, в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что для рассмотрения жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений.

В связи с вышеизложенным рассмотрение жалобы отложено на 25.04.2024.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно доводам жалобы, Заявитель указывает на нарушение Заказчиком действующего законодательства при разработке закупочной документации.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

ФАС России в письме от 22.09.2022 №ДФ/87946/22 указала, что жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок 15.04.2024, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 12.04.2024.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России уполномочена на рассмотрения данной жалобы.

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 16.04.2024 исх. № ВТ/2461/24 рассмотрение жалобы было назначено на 23.04.2024.

23.04.2024 Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы пришла к выводу о необходимости получения дополнительной информации.

Уведомлением (исх.№ВТ/2662/24 от 24.04.2024) у Заказчика запрошены необходимые документы и информация, рассмотрение жалобы назначено на 25.04.2024.

В жалобе Заявитель указывает на следующие обстоятельства, которые по мнению Заявителя свидетельствуют о допущенных Заказчиком нарушениях Закона о закупках при объявлении аукциона.

Так, Заявитель указывает, что Заказчик объединил в один лот медицинские изделия различных видов.

Ссылаясь на Постановление Правительства Российской Федерации от 19.04.2021 №620 «О требованиях к формированию лотов при осуществлении закупок медицинских изделий, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд», приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 06.06.2012 №4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий», части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в том числе судебную практику (Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 1 декабря 2022г. №Ф02-5555/22 по делу №А19-18841/2021) Заявитель указывает, что заказчиком неправомерно осуществлено объединение в один лот технологически и функционально не взаимосвязанных между собой товаров, что приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки, нарушает пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился по основаниям, изложенным в возражениях и дополнениях к возражениям, указывает, что предметом закупки выступает медицинское оборудование, приобретаемое в целях оснащения теплохода медицинского назначения «Плавучая поликлиника», денежные средства на который были выделены учреждению в рамках единой государственной программы «Современное здравоохранение», которая также является источником финансирования для приобретения полного набора товаров (а именно медицинского оборудования), которые будут обеспечивать надлежащее функционирование «Плавучей поликлиники», обеспечивая реализацию смысла, вложенного в данный проект.

Как отмечает Заказчик, общий функционал использования закупаемого медицинского оборудования в едином технологическом процессе свидетельствует о наличии функционально-технологической связи между закупаемыми товарами. Поскольку объектом закупки является только медицинское оборудование по ОКПД 2:32.50 «Инструменты и оборудование медицинские» и ОКВЭД 2:3250 «Инструменты и оборудование медицинские» и такие товары являются технологически связанными между собой, это не сокращает перечень потенциальных участников закупки и не приводит к ограничению конкуренции.

Заказчик также обращает внимание, что объектом закупки является именно поставка товара, а не его производство, в результате чего участником данной закупки может быть любое лицо, желающее принять участие без какого-либо ограничения.

Проверив обоснованность довода, приведенного в Жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения

закупок товаров, работ, услуг в « », протокол от 28.09.2023 № 14) (далее - Положение о закупке).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Согласно пунктам 3, 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик; место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что 29.03.2024 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее - ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора — 191 072 212,71 рублей;

Дата окончания подачи заявок — 15.04.2024;

Количество поданных заявок на участие в аукционе в электронной форме — 5 заявок.

В приложении №2 к Техническому заданию установлены следующие требования к предлагаемым к поставке товарам:

№ п/п	Наименование каждой единицы товара, работы, услуги	Кол-во
	Весы электронные детские с ростомером	1
	Весы медицинские электронные колонного типа с ростомером	10
	Диспенсер сенсорный	54
	Глюкометр	6
	Тонومتر для измерения артериального давления	13
	Пикфлоуметр	5

	Рулетка медицинская электронная	9
	Лупа ручная асферическая	5
	Медицинский пульсоксиметр пальчиковый	7
	Стетофонендоскоп	10
	Термометр бесконтактный	7
	Механический тонометр	8
	Облучатель-рециркулятор	30
	Рабочее место оториноларинголога	1
	Эхосинускоп	1
	Аудиометр диагностический	1
	Система для ОАЭ, КСВП, импедансометрии и аудиологического скрининга	1
	Прибор для регистрации отоакустической эмиссии	1
	Система электрохирургическая высокочастотная	1
	Рабочее место врача офтальмолога	1
	Авторефрактокератометр	1
	Тонометр бесконтактный	1
	Щелевая лампа	1
	Проектор знаков	1
	Набор линз и призм	1
	Офтальмоскоп прямой медицинский	1
	Офтальмологическая линза	1
	Офтальмологическая линза	1
	Асферическая линза	1
	Асферическая линза	1
	Асферическая линза	1
	Асферическая линза	1
	Гониоскоп	1
	Фонарик диагностический	1
	Набор для определения внутриглазного давления по Маклакову	1
	Стол приборный	1
	Анализатор доплеровский	2
	Гинекологическое кресло	1
	Светильник медицинский передвижной	1
	Стетоскоп акушерский	1
	Тазомер акушерский	1
	Установка стоматологическая	1
	Скалер ультразвуковой	1
	Полимеризационная лампа	1
	Компрессор с кожухом	1
	Стерилизатор паровой	1

	Электрокардиограф компьютерный	2
	Спирометр компьютерный	1
	Аппарат для кардиологического стресс-тестирования с велоэргометром	1
	Регистратор носимый	3
	Комплекс для многосуточного мониторинга ЭКГ (ПО ХОЛТЕРУ) и АД	3
	Система для амбулаторной регистрации ЭЭГ и ПСГ (комплектация для кардио-респираторного мониторинга)	1
	Система для амбулаторной регистрации ЭЭГ и ПСГ	1
	Система ультразвуковая диагностическая	2
	Дозатор инфузионный	1
	Утилизатор медицинских отходов (дезинфекция и измельчение)	1
	Ванна (мойка) ультразвуковая	1
	Стерилизатор воздушный	1
	Аквадистиллятор	1
	Машина моеще-дезинфицирующая	1
	Упаковочное устройство	1
	Холодильник фармацевтический	4
	Мешок дыхательный неонатальный	3
	Мешок дыхательный детский	3
	Мешок дыхательный взрослый	3
	Светильник хирургический	1
	Негатоскоп	2
	Эндовидеоскопическая система	1
	Термогигрометр	10
	Набор камертонов медицинских	1
	Анализатор поля зрения	1
	Аппарат рентгеновский дентальный	1
	Аппарат флюорографический цифровой	1
	Маммографическая система	1
	Аппарат для рентгенографии передвижной палатный	1
	Тележка внутрикорпусная рентгенопрозрачная	1
	Кресло гинекологическое	1
	Камера для стерильных инструментов	3
	Кольпоскоп	1
	Урофлоуметр без ПК и принтера	1
	Набор инструментов для жесткой цистоскопии	1
	Набор инструментов для гибкой цистоскопии	1
	Автоматическое устройство для биопсии предстательной железы	1
	Аспиратор хирургический	1
	Векоподъемник 11x11 мм	1

В силу статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга (пункт 1).

Медицинские изделия подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий. Номенклатурная классификация медицинских изделий утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (пункт 2).

Производитель (изготовитель) медицинского изделия разрабатывает техническую и (или) эксплуатационную документацию, в соответствии с которой осуществляются производство, изготовление, хранение, транспортировка, монтаж, наладка, применение, эксплуатация, в том числе техническое обслуживание, а также ремонт, утилизация или уничтожение медицинского изделия (пункт 3).

Под расходными материалами к медицинским изделиям понимаются изделия и материалы, расходуемые при использовании медицинских изделий, обеспечивающие проведение манипуляций в соответствии с функциональным назначением медицинского изделия (пункт 3 Правил регистрации и экспертизы безопасности, качества и эффективности медицинских изделий, утвержденных Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 12.02.2016 №46 в редакции, действовавшей в спорный период).

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России рассмотрев материалы дела пришла к выводу, что все участники закупки находятся в равных условиях относительно требования о поставке товара, соответствующего условиям документации.

Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (определение Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 31.07.2017 №305-КГ17-2243).

Как указано в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное

ограничение конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В описании объекта закупки Заказчиком были указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки и не установлены требования или указания в отношении конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара. В документации о закупке были отражены показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Установленные показатели и характеристики по позициям были обусловлены необходимостью удовлетворения потребностей учреждения, в связи с производственной необходимостью и применены в равной степени ко всем участникам закупки, намеревающимся принять участие.

Возможность устанавливать условия поставки товара, выполнения работ, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Соответственно, заказчик вправе установить такие условия поставки, выполнения работ, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе детализировать предмет закупок.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса РФ в качестве поставщика по договору поставки может выступать как непосредственно сам производитель, так и иное лицо, закупающее товары для дальнейшей передачи.

Таким образом, отсутствие у лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар на условиях, соответствующих потребностям Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении Заказчиком числа участников торгов.

Отсутствие у того или иного хозяйствующего субъекта необходимой для участия возможности поставки товаров само по себе не является доказательством, подтверждающим, что объединение заказчиком необходимого товара разных групп в один лот приводит к ограничению конкуренции.

Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупке, действия каждого из них влияют на результат закупки, победителем которой определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Нормы, предусмотренные пунктом 2 частью 1 статьи 3, частью 1 статьи 2 Закона о закупках, непосредственного запрета на объединение товаров в один лот различных товаров, работ, услуг не содержат, само по себе такое не является нарушением принципов, предусмотренных Законом о закупках.

Также в соответствии с действующим законодательством, регулирующим деятельность « », закупка размещена в целях своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ,

услуг и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений. Из буквального толкования выше указанных положений следует, что Заказчик, при осуществлении закупки при описании объекта закупки должен таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые необходимы и соответствуют потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки. « » в своей Закупке отразило все выше указанные положения.

Предметом Закупки выступает медицинское оборудование, приобретаемое в целях оснащения теплохода медицинского назначения. Источником финансирования выступают бюджетные средства, выделенные в рамках исполнения государственной программы «Современное здравоохранение». Состав и описание закупаемого оборудования отвечает потребностям Учреждения и направлено, прежде всего, на оказание высококвалифицированной помощи больным. Технические характеристики оборудования, представленные в документации об аукционе, устанавливались так же исключительно из потребностей Заказчика. Таким образом, техническое задание Заказчика нельзя признать несоответствующим действующему законодательству.

Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ и Положением о закупке товаров, работ, услуг в « » не установлено ограничение для Заказчиков включать в одну закупку несколько товаров, являющихся отражением предмета закупки. Предметом Закупки, в отношении которой подана жалоба, является «Поставка медицинского оборудования». Все товары, отраженные в документации относятся к категории «Медицинское оборудование» и являются функционально связанными друг с другом.

Кроме того, в своей жалобе Заявитель ссылается на Постановление Правительства РФ от 19.04.2021 г. № 620 «О требовании к формированию лотов при осуществлении закупок медицинских изделий, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд», которое в свою очередь не распространяет свое действие на закупки, проводимые в рамках Закона о закупках 223-ФЗ, что следует из преамбулы к выше указанному Постановлению: «В соответствии с пунктом 2 части 29 статьи 34 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Правительство Российской Федерации постановляет», а также из пункта 3 части 4 статьи 1 самого Закона о закупках.

Также ссылка Заявителя на Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 01.12.2022г. №Ф02-5555/22 по делу № А19-18841/2021, является несостоятельной, поскольку в рассматриваемом деле рассматривалась закупка, проведенная в рамках Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Учитывая, что Заявителем не представлено достаточных доказательств, подтверждающих изложенное в Жалобе, доводы Заявителя не находят своего подтверждения и признаны необоснованными.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу « » (вх. № 3691-ЭП/24 от 15.04.2024) на действия « » при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку медицинского оборудования (реестровый номер извещения 32413450374), необоснованной.