

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-66/2021

14.04.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, (далее – Комиссия) с участием в дистанционном режиме представителей Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области» (далее – Заказчик) <...> (дов. № 12 от 17.03.2021), <...> (дов. № 16 от 29.03.2021), <...> (дов. № 17 от 07.04.2021), представителя ООО «Инфора» (далее – Заявитель) <...> (дов. б/н от 07.04.2021) рассмотрела жалобу (вх. № 02/1034 от 31.03.2021) на действия заказчика – Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области, при проведении конкурентной закупки с неопределенным объемом товаров (работ, услуг) в электронной форме на право заключения договора поставки расходных материалов (хирургия) (реестровый номер извещения 32110082631).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области: <http://magadan.fas.gov.ru>.

В жалобе заявитель указывает на неправомерные положения документации о закупке и извещения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона 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 Законом 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.

Определением № 87 от 09.04.2021 срок рассмотрения настоящего дела с целью получения и анализа дополнительных документов и информации был продлен до 20.04.2021, рассмотрение назначено на 14.04.2021.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области,

УСТАНОВИЛА:

1. 15.03.2021 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении конкурентной закупки с неопределенным объемом товаров (работ, услуг) в электронной форме на право заключения договора поставки расходных материалов (хирургия) (реестровый номер извещения 32110082631).

Максимальное значение цены договора: 39 750 400,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 16.03.2021 (согласно документации и извещению). Дата и время окончания подачи заявок (согласно документации и извещению): 31.03.2021 в 09-00. Дата и время рассмотрения первых частей заявок на участие (согласно документации): 31.03.2021 в 11-00. Дата и время проведения торгов (согласно документации): 01.04.2021 в 18-00. Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие (согласно документации) и подведения итогов (согласно документации и извещению): 02.04.2021.

18.03.2021 Заказчиком вносились изменения в извещение и в документацию о закупке.

Согласно протоколу рассмотрения заявок (первых частей) на участие в конкурентной закупке с неопределенным объемом товаров в электронной форме № 32110082631 от 31.03.2021 на участие в закупке было подано три заявки участников, две из которых признаны соответствующими требованиям документации о закупке, двое участников допущены к участию в закупке.

Согласно протоколу проведения аукциона в электронной форме из двух участников, допущенных к торгам, ценовое предложение сделал только участник № 1.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей и подведения итогов № 32110082631 от 05.04.2021 принято решение о заключении договора с ООО «Влада», чья заявка была признана соответствующей требованиям документации о закупке.

2. Согласно доводу жалобы Заказчик неправомерно указал на товарный знак без использования слов «или эквивалент» в описании предметов закупки по позициям 117, 119, 120.

В соответствии с частями 1, 2 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 (положение о закупке).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В силу части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно подпункту 1 пункта 1.8.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области», утвержденного Наблюдательным Советом ОГАУ «Магаданфармация» Минздрава Магаданской области» 24.12.2018 (далее – Положение о закупке) 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.

В соответствии с пунктом 26 раздела 1.1 «Общие сведения о проводимой закупке в электронной форме» документации о закупке описание предмета закупки содержится в разделе 2 документации о закупке.

В разделе 2 «Техническая часть документации в электронной закупке» документации о закупке в описании предмета закупки в позиции 117 в графе «Наименование товара» указано: «Камера увлажнителя **Фишер Пайкель** детская одноразовая».

По мнению Заявителя, данное наименование является указанием на товарный знак без использования слов «или эквивалент», что является нарушением Закона о закупках.

В письменных возражениях на жалобу, а также в дополнительных пояснениях Заказчик указывает на следующие обстоятельства.

Камера увлажнителя Фишер Пайкель детская одноразовая закупается для использования в Областном государственном бюджетном учреждении здравоохранения «Магаданский родильный дом». В данном медицинском учреждении используются аппараты искусственной вентиляции легких, частью данного оборудования являются увлажнители Fisher&Paykel MR 850. Камеры увлажнителей приобретаются Заказчиком в целях обеспечения данных увлажнителей.

Заказчиком направлены в материалы дела письмо ОГБУЗ «Магаданский родильный дом» № 727 от 08.04.2021, подтверждающее указанные обстоятельства, а также копии инвентарных карточек нефинансовых активов № M000007848, № M000008018, № M000008017, свидетельствующие о наличии на балансе учреждения трех увлажнителей дыхательных смесей Fisher&Paykel MR 850.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что камеры увлажнителей Fisher&Paykel закупаются Заказчиком в качестве расходных материалов к используемым медицинским учреждением увлажнителям Fisher&Paykel MR 850. Таким образом, в силу необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, согласно подпункту «б» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, Заказчик имеет право не использовать слова «или эквивалент» при указании на товарный знак. Довод жалобы в отношении рассматриваемой позиции не нашел подтверждения.

В разделе 2 «Техническая часть документации в электронной закупке»

документации о закупке в описании предмета закупки в позиции 119 указано: «Катетер **Неолайн** в наборе для обеспечения центральной вены, стерильный», в позиции 120: «Комплект для проведения инфузии в центральную вену с рентгенконтрастным **«Неолайн РК»** катетером, однократного применения, стерильный».

По мнению Заявителя, данные наименования являются указанием на товарный знак без использования слов «или эквивалент», что является нарушением Закона о закупках.

В письменных возражениях на жалобу, а также в дополнительных пояснениях Заказчик указывает на следующие обстоятельства.

Слова «Неолайн» и «Неолайн РК», примененные при описании объекта закупки – катетеров, не являются указанием на товарный знак, а представляют собой вид (тип) данного оборудования, общепринятый в медицинской практике и означающий принадлежность данного товара к области неонтологии.

Заказчиком представлены регистрационные удостоверения на медицинские изделия: № ФСР 2011/11565 от 28.12.2015 на комплект устройств для вливания в малые вены, выданное производителю ООО «Медин-Н»; № РЗН 2016/5030 от 21.11.2016 на комплект для проведения инфузии в центральную вену новорожденного с рентгеноконтрастным «Неолайн-РК» и нерентгеноконтрастным «Неолайн» катетером производства ООО «Матрикс»; № ФСР 2010/06890 от 01.03.2010 на катетер «Неолайн» для обеспечения центральной вены через периферический доступ производства ООО «Голиаф-МТ».

Комиссия приходит к выводу о том, что наименования «Неолайн» и «Неолайн-РК» не являются указанием на товарный знак, принадлежащий конкретному производителю, а представляют собой тип оборудования. Таким образом, Заказчик не обязан использовать слова «или эквивалент» при описании данных товаров. Довод жалобы не нашел подтверждения.

3. Согласно доводу жалобы закупка с неопределенным объемом является неправомерной. По мнению Заявителя, товары закупаются для нужд учреждений, подведомственных Министерству здравоохранения и демографической политики Магаданской области, у которых имеется рассчитанная годовая потребность в изделиях медицинского назначения.

В письменных пояснениях Заказчик указывает, что в связи со спецификой проведения лечебного процесса определить точное количество требуемого в течение года товара не представляется возможным, по

этой причине выбран способ закупки с неопределенным объемом, являющийся допустимым по действующему законодательству. Данную позицию на заседании Комиссии поддержали представители Заказчика.

В силу пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо **цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.**

Также согласно пункту 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны следующие сведения: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Закупки осуществляются Заказчиком в целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для коммерческого использования, с установленными им показателями (пункт 1.2.1 Положения о закупках).

Таким образом, Закон о закупках позволяет заказчиком осуществлять закупки с неопределенным объемом. Суть таких закупок состоит в том, что в ходе исполнения договора заказчик может выбирать из ранее составленного им перечня продукции необходимые ему позиции в пределах имеющегося бюджета. При этом объем закупок по каждой из позиций перечня не определен и может быть любым. Ограничен такой объем только бюджетом заказчика под данную закупку.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

4. Согласно доводу жалобы описание объекта закупки в Техническом задании размещено Заказчиком в ЕИС в формате pdf. По мнению Заявителя, невозможность копирования фрагментов текста, необходимого для заполнения заявки, вынуждает участника закупки самостоятельно заполнять заявку в ручном режиме, что при большом

объеме информации приводит к тому, что поставщик не укладывается в установленные заказчиком сроки. Это является дополнительным барьером, влечет ограничение количества участников закупки, а также ведет к формальным ошибкам в заявках.

В отношении данного довода жалобы Заказчик в своих возражениях и представители Заказчика пояснили, что размещение технического задания в ЕИС в формате pdf не создало препятствий для участия в закупке, так как данный формат не ограничивает возможности для ознакомления участников с документацией. Заказчик также отмечает, что Техническое задание не является документом, предназначенным для заполнения участниками, все обязательные для заполнения формы представлены в документации в формате MS Word.

В силу части 18 статьи 4 Закона о закупках размещение заказчиками в единой информационной системе информации о закупке осуществляется без взимания платы. Порядок размещения в единой информационной системе информации о закупке устанавливается Правительством Российской Федерации.

Данный порядок установлен Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке» (далее – Положение о размещении информации).

В соответствии с пунктом 9 Положения о размещении информации сведения, содержащиеся в документах, составленных с помощью средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом единой информационной системы (далее - функционал единой информационной системы), и сведения, содержащиеся в файле в формате, обеспечивающем возможность его сохранения на технических средствах пользователей и допускающем после сохранения возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста (далее - электронный вид), или в файле с графическим образом оригинала документа (далее - графический вид), должны совпадать, а в случае несовпадения приоритетными являются сведения, составленные с помощью функционала единой информационной системы.

Таким образом, данным пунктом предусмотрено размещение сведений как в электронном, так и в графическом форматах.

В соответствии с пунктом 1.2 Приказа Казначейства России от 30.12.2015 № 26н «Об утверждении Порядка пользования единой информационной системой в сфере закупок» (далее – Порядок № 26н) в единой информационной системе размещаются файлы следующих форматов: bmp, jpg, jpeg, gif, tif, tiff, docx, doc, rtf, txt, pdf, xls, xlsx, rar, zip.

Раздел 2 «Техническая часть документации в электронной закупке» выполнена в виде электронного образа документа формата в формате Portable Document Format (PDF), что соответствует требованиям пункта 1.2 Порядка № 26н. Вместе с тем, никаких ограничений (защиты паролем) на копирование, печать и распознавание данного документа средствами OCR (оптического распознавания символов) не установлено. Кроме того, указанный документ не является документом, предназначенным для заполнения, поскольку все формы, предназначенные для заполнения и подаваемые участником в составе заявки, размещены в форматах doc (docx).

Таким образом, Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что Заказчиком были размещены документы на официальном сайте, а именно извещение, документация, проект договора, заявка участника (форма), декларации и формы в форматах, позволяющих сохранять, а также копировать отдельные фрагменты текста в необходимых для заполнения потенциальными участниками файлах, что соответствует нормам Закона о закупках и не приводит к незаконному ограничению конкуренции среди потенциальных участников Закупки. Довод жалобы не нашел подтверждения.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Инфора» на действия Заказчика – Областного государственного автономного учреждения «Магаданфармация» министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области», при проведении конкурентной закупки с неопределенным объемом товаров (работ, услуг) в электронной форме на право заключения договора поставки расходных материалов (хирургия) (реестровый номер извещения 32110082631) необоснованной.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.