

РЕШЕНИЕ

23.05.2023 Дело № 073/06/106-295/2023

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя

- заместителя руководителя управления – начальника отдела <...> ,

- заместителя начальника отдела <...> ,

- специалиста-эксперта <...> ,

- от ОГКУ «Ульяновский областной закупочный центр»:

членов:

- <...> (Доверенность № 1Ф от 19.05.2023 г.),

в присутствии

- от Агентства государственных закупок Ульяновской области:

(с использованием

- <...> (Доверенность № 35 от 09.01.2023 г.),

системы видео-конференц-связи):

- от АО «Р-ФАРМ»:

- <...> (Доверенность № 206 от 16.05.2023 г.),

- <...> (Доверенность № 228 от 19.05.2023 г.),

- <...> (Доверенность № 57 от 04.05.2021 г.),

рассмотрев дело № 073/06/106-295/2023 по жалобам АО «Р-ФАРМ» и ООО «РЕНЕССАНС-МЕД» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000623001963 (наименование объекта закупки – «Видеоэндоскопическая стойка (Система эндоскопической визуализации)»; заказчик – Областное государственное казённое учреждение «Ульяновский областной закупочный центр» (далее – заказчик), уполномоченный орган – Агентство государственных закупок Ульяновской области (далее – уполномоченный орган); начальная (максимальная) цена контракта – 22 286 320,00 руб., срок окончания подачи заявок 17.05.2023 г. в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 2850-ЭП/23 от 17.05.2023 г. (дата размещения в ЕИС – 16.05.2023 г.) в Ульяновское УФАС России поступила жалоба АО «Р-ФАРМ» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000623001963.

Содержание жалобы составило указание, в том числе на следующее.

По мнению АО «Р-ФАРМ», описание объекта закупки, сформированное заказчиком, содержит избыточные, не имеющие клинического значения, параметры оборудования, которые по совокупности технических характеристик указывают на конкретную модель единственного производителя – «Олимпас Медикал Системс Корп» (Япония), что нарушает положения Закона о контрактной системе и статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – *Закон о защите конкуренции*).

Вх. № 2852-ЭП/23 от 17.05.2023 г. (дата размещения в ЕИС – 16.05.2023 г.) в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «РЕНЕССАНС-МЕД» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000623001963.

Содержание жалобы составило указание, в том числе на следующее.

По мнению ООО «РЕНЕССАНС-МЕД», описание объекта закупки, сформированное заказчиком, содержит параметры оборудования, которые по совокупности технических характеристик указывают на конкретную модель единственного производителя – «Олимпас Медикал Системс Корп» (Япония), что нарушает положения Закона о контрактной системе и статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – *Закон о защите конкуренции*), а также описание объекта закупки содержит не сопоставимые характеристики товара (эндоскопический источник света – мощность, Вт).

Вх. № 2971-ЭП/23 от 22.05.2023 г. в Ульяновское УФАС России от уполномоченного органа поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе на следующее.

Извещение о проведении аукциона в электронной форме было сформировано на основании заявки на закупку, представленной заказчиком. При этом заказчик вправе самостоятельно принимать решение об объекте и условиях закупки в соответствии с собственными потребностями и спецификой деятельности. Описание объекта закупки сформировано заказчиком исходя из его потребностей. Законодательством Российской Федерации не предусмотрено ограничений по включению в извещение о проведении электронного аукциона в открытой форме требований к товару, являющихся значимыми для заказчика, которые отвечают его потребностям, используются в его повседневной деятельности и необходимы для выполнения соответствующих государственных или муниципальных функций; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару.

Вх. № 2977-ЭП/23 от 22.05.2023 г. в Ульяновское УФАС России от заказчика поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе на следующее.

Заказчик в техническом задании требует от участника подтверждения возможности совместимости с близким фокусом, с глубиной резкости от 2 до 6 мм – наличие такой возможности. Заявители пытаются привязать характеристику к функциональному разделению своего оборудования на близкий и стандартный

фокус, при этом такой привязки заказчик не обозначил, а также не ссылался на какой-либо документ, который разъясняет понятие близкого фокуса. Заявителем жалобы сделан ошибочный вывод о том, что заказчик, установил спорные характеристики с целью обеспечения победы конкретному поставщику, данные характеристики установлены заказчиком с учетом его потребности в клинической деятельности для оказания передовой высокотехнологичной медицинской помощи пациентам лечебного учреждения, как характеристика «Совместимость с видеоэндоскопами с близким фокусом (с глубиной резкости от 2 до 6 мм)». Указывая данную характеристику в описании объекта закупки, заказчик ссылался на необходимость наличия близкого фокуса, глубину резкости которого возможно задать в диапазоне 2 мм – 6 мм, что обеспечивает проведение максимально детализированного исследования интересующей области слизистой оболочки. Заказчиком проведён анализ ведущих производителей оборудования, при котором чаще всего установлен диапазон глубины резкости от 2 мм до 100 мм, либо от 6 мм до 100 мм. К примеру: Pentax EG-27-i10, Fujifilm EG-590WR, Fujifilm EG-760R, Olympus GIF-H190.

Учитывая необходимость в более близком фокусе, заказчик ориентируется на глубину резкости от 2 мм до 6 мм, как самый близкий фокус для максимально близкого расположения дистального конца эндоскопа к слизистой.

При подготовке извещения об осуществлении закупки заказчиком проводился анализ рынка, в ходе которого было выявлено, что спорные характеристики присутствуют у ведущих производителей медицинской техники. При обосновании начальной (максимальной) цены контракта заказчиком получено 3 коммерческих предложения о цене контракта, о наличии как минимум 2 потенциальных поставщиков, готовых осуществить поставку товара с необходимыми заказчику в клинической деятельности характеристиками. Спорные характеристики присутствуют у ряда ведущих производителей медицинской техники, в частности у производителей: Pentax, Olympus. Заявитель утверждает, что исключительно товарный знак Olympus соответствует описанию объекта закупки. Производитель Pentax имеет видеопроцессор EPK-i7010 (РУ ФСЗ 2012/13385), который совместим с видеоэндоскопами серии 70K/80K/90K/90i/i10/K10, в свою очередь видеоэндоскопы серии i10 (EG-27-i10, EG-29-i10, EG-34-i10) обеспечивают не строго заданный диапазон, а регулируемую глубину резкости 2-100 мм. Производитель Olympus имеет видеоэндоскопы, с глубиной резкости 2-100 мм: CF-HQ190L, CF-HQ190I, GIF-1TH190, тем самым оба производителя соответствуют указанному выше требованию заказчика.

ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» считает, что описание объекта закупки содержит не сопоставимые характеристики товара: «Эндоскопический источник света, шт 1, тип лампы - Диодная или ксеноновая, Мощность ксеноновой лампы или мощность диодной лампы, эквивалентная ксеноновой лампе, Вт. - Не менее 300.

Заявитель утверждает, что мощность диодных ламп измеряется в Лм, а не в Вт, тем самым при переводе люменов в ватты, значение данной характеристики будет значительно отличаться.

Люмен (Лм) – это производная от СИ единица светового потока, мера общего количества видимого света, испускаемого источником в единицу времени. Мощность – это скорость, с которой энергия генерируется или потребляется и, следовательно, измеряется в единицах (например, Ваттах). Заказчиком четко было

указана «Мощность ксеноновой или диодной лампы (Вт)», а не «Световой поток (Лм)» в описании объекта закупки. Так, Fujifilm и Pentax обеспечивают источник света с необходимыми заказчику параметрами.

На основании всего вышеперечисленного заказчик считает, что его действия не нарушают положений законодательства и просит признать жалобы ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» и АО «Р-Фарм» необоснованными.

На заседании Комиссии 22.05.2023 г., которое проходило в дистанционном режиме, представители АО «Р-Фарм» поддержали доводы жалобы, представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, поддержали представленные письменные возражения.

Также представители заказчика пояснили, что, по имеющейся у заказчика информации, требованиям технического задания в полном объеме по всем установленным параметрам соответствует оборудование таких производителей как Fujifilm и Olympus.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16 час. 00 мин. 23.05.2023 г. для документального анализа материалов дела.

Вх. № 3016-ЭП/23 от 23.05.2023 г. в Ульяновское УФАС России от заказчика поступили дополнения к возражениям на жалобу, содержащие указание на то, что согласно инструкциям по эксплуатации оборудование производства Fujifilm соответствует описанию объекта закупки, в том числе спорной технической характеристикой («Совместимость с видеоэндоскопами с близким фокусом (с глубиной резкости от 2 до 6 мм)»).

Вх. № 3020-ЭП/23 от 23.05.2023 г. от АО «Р-Фарм» в Ульяновское УФАС России поступили дополнения к жалобе, содержащие указание на следующее.

Заказчиком в описании объекта закупки буквально установлено требование о совместимости видеопроцессора эндоскопического с видеоэндоскопами с близким фокусом (с глубиной резкости от 2 до 6 мм.). При этом в ответе на запрос разъяснений положения извещения от 15.05.2023 г. заказчик ссылается на необходимость в применении эндоскопов с функцией двойного фокуса с глубиной резкости от 02 до 06 мм., что является обязательным условием признания заявки на участие в закупке соответствующей требованиям извещения. При этом видеопроцессоры производителя Fujifilm не соответствуют оспариваемому требованию, а совместимые с ними эндоскопы, обеспечивающие возможность двойного фокуса, имеют глубину резкости 1,5 – 2,5 мм.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать жалобу АО «Р-Фарм» обоснованной, жалобу ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» обоснованной в части включения в описание объекта закупки требований, влекущих указание на конкретного производителя. При этом Комиссия исходила из следующего.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 03.05.2023 г. было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0168500000623001963, наименование объекта закупки – «Видеоэндоскопическая стойка (Система эндоскопической визуализации)» (начальная (максимальная) цена контракта – 22 286 320,00 руб.).

10.05.2023 г. и 15.05.2023 г. были опубликованы разъяснения положений извещения.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 17.05.2023 г. на участие в указанной закупке поступила одна заявка, признанная соответствующей.

Часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе гласит, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

При этом в соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием ЕИС и размещает в ЕИС извещение об осуществлении закупки.

Согласно части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать электронные документы, а именно описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). *В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.*

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при составлении описания объекта закупки должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена Законом о контрактной системе.

Учитывая изложенное, заказчики вправе самостоятельно принимать решение о способе закупки, с предоставленным правом формирования объекта, определять содержание предмета контракта, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями с учетом ограничений, установленных статьей 33 Закона о контрактной системе.

Объектом закупки в соответствии с извещением электронного аукциона № 0168500000623001963 является видеоэндоскопическая стойка (Система эндоскопической визуализации).

Приложением к извещению № 0168500000623001963 является, в том числе, файл «Описание объекта закупки.docx», который содержит таблицу с функциональными, техническими и качественными характеристиками товара, в том числе, требования заказчика к видеопроцессору эндоскопическому, входящему в состав системы эндоскопической визуализации:

Наименование и единица измерения показателя товара	Требование к значению показателя	Требование заказчика к указанию значения показателя участником закупки
Видеопроцессор эндоскопический.	-	-

видеопроцессор эндоскопического,
шт

Значение не изменяется

Совместимость с

**ВИДЕОЭНДОСКОПАМИ С БЛИЗКИМ
Фокусом (с глубиной резкости от 2
до 6 мм)**

Наличие

Значение не изменяется

Положениями статьи 33 Закона о контрактной системе установлен запрет на установление таких характеристик товара, которым в совокупности соответствует товар конкретного производителя.

Согласно сведениям, представленным АО «Р-Фарм» по совокупности характеристик технического задания (приложение к извещению № 0168500000623001963, файл «Описание объекта закупки.docx») соответствует исключительно оборудование, производства Olympus).

При этом, согласно дополнительным пояснениям, представленным заказчиком, описанию предмета закупки по совокупности всех установленных в извещении характеристик соответствуют товары не менее двух производителей – система эндоскопической визуализации производства Olympus и система эндоскопической визуализации производства Fujifilm (регистрационные удостоверения № ФСЗ 2011/10110 от 26.01.2022 г., № ФСЗ 2011/10274 от 12.12.2018 г.).

Вместе с тем, регистрационные удостоверения на оборудование производства Fujifilm № ФСЗ 2011/10110 от 26.01.2022 г., № ФСЗ 2011/10274 от 12.12.2018 г. выданы непосредственно заявителю жалобы АО «Р-Фарм», который является представителем производителя на территории Российской Федерации и держателем данных регистрационных удостоверений, и соответственно обладает всей полнотой сведений о потребительских и технических свойствах указанных медицинских изделий. При этом, АО «Р-Фарм» в своей жалобе и дополнениях к ней не подтверждает соответствие видеопроцессора эндоскопического Fujifilm требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки.

Заказчиком на рассмотрение жалобы не представлено документального подтверждения и сведений (ответ производителя, включающий сопроводительную техническую документацию на товар и др.), обосновывающих утверждение о наличии не менее 2-х производителей оборудования, соответствующих требованиям извещения, в связи с чем Комиссия Ульяновского УФАС России не может прийти к однозначному выводу о соответствии закупаемого товара товару иных производителей, кроме системы эндоскопической визуализации производства Olympus, и описание объекта закупки в указанном виде нарушает положения пункта 1 части 1 и части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, соответственно, жалоба АО «Р-Фарм» является обоснованной, а жалоба ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» обоснованной в указанной части.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 3.3 Порядка взаимодействия заказчиков с уполномоченным органом, утвержденного постановлением Правительства Ульяновской области от 26.03.2020 г. № 6/139-П, заказчик формирует заявку на осуществление закупки, которая включает в себя описание объекта закупки. Действия заказчика, нарушившего при описании объекта закупки требования пунктов 1 части 1 и части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, содержат

признаки административного правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Довод ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» о несопоставимости характеристик товара (эндоскопический источник света – мощность, Вт) в связи с установлением требования к мощности лампы в Вт не может быть признан обоснованным, поскольку мощность любых ламп (как диодных, так и ксеноновых) измеряется в Ваттах и жалоба ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» в указанной части является необоснованной.

Доводы АО «Р-Фарм» и ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» о возможном нарушении заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом о контрактной системе порядке. С учетом изложенного, заявители имеют право подать заявление о нарушении антимонопольного законодательства, которое будет рассмотрено в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 г. № 339.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Р-Фарм» обоснованной.
2. Признать жалобу ООО «РЕНЕСАНС-МЕД» обоснованной в части включения в описание объекта закупки требований, влекущих указание на конкретного производителя.
3. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 и части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе.
4. Обязать:
 - комиссию по осуществлению закупок устранить допущенное заказчиком нарушение путем отмены протокола подведения итогов определения поставщика, составленного в ходе проведения закупки № 0168500000623001963,
 - заказчика устранить допущенное нарушение путем внесения изменений в извещение № 0168500000623001963, продления срока приема заявок на участие в аукционе в соответствии с требованиями законодательства,на что выдать предписание.
5. Передать материалы дела № 073/06/106-295/2023 уполномоченному

должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии: <...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.