

**РЕШЕНИЕ** по делу № 072/06/44/227/2022 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд необоснованной

09 января 2023 года

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции «True Conf» в порядке, предусмотренном главой 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014) жалобу индивидуального предпринимателя П на действия заказчика ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения (реестровый номер закупки 0167200003422009489),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступила жалоба П на действия заказчика ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьёй 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Уведомления о месте и времени рассмотрения настоящей жалобы направлены в адрес заявителя, заказчика, уполномоченного органа. Информация о содержании жалобы, времени и месте ее рассмотрения размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Заявитель в жалобе указывает, что позиция 2 описания объекта закупки сформирована под товар единственного производителя – проводники: Ni-Torque производителя «Эбботт Васкуляр». Установление точного значения жесткости кончика не позволяет предложить к поставке аналогичные медицинские изделия других производителей. Позиция 9 описания объекта закупки сформирована под товар единственного производителя – система коронарного стента с покрытием РК Rapyrus – «Биотроник АГ», указанное описание не позволяет подать заявку на участие в закупке с аналогичным медицинским изделием другого производителя.

Заказчиком и уполномоченным органом представлены письменные возражения, на поступившую жалобу заявителя которые приобщены в материалы дела, просят Комиссию признать жалобу заявителя необоснованной.

*Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия приходит к следующим выводам.*

Из материалов дела усматривается, что Управление государственных закупок Тюменской области являясь уполномоченным органом, выступило организатором проведения электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал

медицинского назначения, с начальной (максимальной) ценой контракта 1 483 307,82 рублей, в интересах заказчика ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим).

Информация об электронном аукционе была размещена 16.12.2022 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0167200003422009489.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения электронного аукциона <http://etp.zakazrf.ru>.

Частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Частью 2 статьи 19 Закона о контрактной системе предусмотрено, что для целей настоящей статьи под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Техническим заданием (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) установлены следующие характеристики требуемого к поставке медицинского изделия:

Описание объекта закупки			
№ п/п	Наименование объекта	Товарный знак	Показатели товара (значения показателей)
	*указываются показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров потребностям заказчика (максимальные и (или) минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться, иные показатели)		

	Наименование объекта закупки (товара)	Товарный знак или эквивалент	Функциональные, технические, качественные характеристики (эксплуатационные) объекта закупки (товара), единицы измерения	Показатели товара (значения показателей)			
				Минимальные и (или) максимальные показатели:	Показатели, которые не изменяются:	Показатели, указанные в диапазоне:	Иные показатели:
2	Проводник для доступа к коронарным/периферическим сосудам, одноразового использования	не устанавливается	<b>Код позиции КТРУ: 32.50.13.110-00005072</b>				
			Гидрофильное покрытие дистальной части проводника		наличие		
			Номинальный диаметр проводника, 0,014 дюйм		наличие		
			Жесткость кончика, г ***: 0.8 ; 1.0; 1.2; 1.5 ;2.7;4.1		наличие		
			Профиль сердечника				Параболический без дополнительных вставок на кончике проводника или монолитный сердечник от проксимального до дистального кончика
		Длина проводника, см	не менее 190 не более 300				
9	Стент-графт эндоваскулярный для коронарной артерии	не устанавливается	<b>Код КТРУ: 32.50.22.190-00005156</b>				
			Материал стента: кобальт - хромовый сплав		наличие		
			Немедикаментозное покрытие: аморфный карбид кремния		наличие		
			Материал графта: полиуретановая мембрана		наличие		
			Конструкция стента: однослойная		наличие		
			Толщина покрытия (оболочки), мкм	не менее 90			
			Толщина страт ( для диаметра 3 мм), дюйм	не более 0,0024			
			Толщина страт ( для диаметра 3.5 мм), дюйм	не менее 0,0031			
			Рабочая длина системы доставки, см	не менее 140			
			Тип доставляющей системы: монорельсовая		наличие		
			Номинальное давление, атм	не менее 8			
			Давление разрыва, атм	не менее 16			
			Диаметр:*** 3 мм ;3.5мм		наличие		
		Длина, мм	не менее 26				

Частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе предусмотрено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее также – КТРУ), а также **правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством РФ**.

Пунктом 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» – «г» и «е» – «з» пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);

в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Пунктом 5 Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 предусмотрено, что заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке (в случае если Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Федерального закона, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением определенных случаев.

Пунктом 6 Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 предусмотрено, что в случае предоставления дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что заказчиком соблюдены требования описанию объекта закупки в соответствии с КТРУ.

Заказчик - ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) является медицинским учреждением.

Статьей 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» в качестве одного из основополагающих принципов охраны здоровья провозглашен приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Потребность медицинского учреждения в необходимом товаре формируется исходя из требований, предъявляемых к лечебным процессам, уровня подготовленности медицинского персонала, финансирования (доведенных лимитов бюджетных ассигнований).

Потребность в характеристиках товара указанного в описании объекта закупки формировалась заказчиком (являющимся медицинским учреждением) в том числе, исходя из необходимости оказания квалифицированной медицинской помощи пациентам.

Представитель заказчика пояснил, что стент-граф РК Papyrus – «Биотроник АГ» предназначен для лечения острых перфораций коронарных артерий, в то время как, стент-графт «Aneu Graft» согласно инструкции по применению предназначен для интралюминального хронического размещения после чрескожной транслюминальной коронарной ангиопластики, которые проводились в коронарных артериях, аортокоронарных обходных сосудистых шунтах или на сосудах подходящего размера. Он также может использоваться при следующих показаниях: коронарное венознообходное шунтирование, аневризма коронарного венознообходного шунтирования. При чрезвычайных обстоятельствах данный прибор может применяться при нижеследующих показаниях: острая перфорация коронарной артерии, острый разрыв коронарной артерии, аневризма коронарной артерии. Однако для данных чрезвычайных обстоятельств клинические исследования не проводились.

Стент-графт РК Papyrus – «Биотроник АГ» его можно использовать сразу после промывки физиологическим раствором, в то время как у стент-графт «Aneu Graft» имеются технические трудности в использовании, поскольку перед тем как его открыть нужно подготовить две емкости в которых содержится тысяча миллилитров физиологического раствора, для использования стент-графта «Aneu Graft» который нужно погрузить в первую ванночку на две

минуты, а потом промыть во второй ванночки. Учитывая, что закупаемое медицинское изделие необходимо использовать для оказания экстренной медицинской помощи, указанное время необходимое на промывку медицинского изделия может иметь существенное значение для спасения жизни пациента, поскольку за указанное время возможно поставить другой стент.

Стент-графт «Aneu Graft» должен храниться в специальной жидкой среде – это является раздражающим веществом, без этого вещества он не может храниться в принципе, следовательно, при вдыхании паров этиленоксида это может привести к раздражению глаз, носа и горла пациента.

Стент-графт РК Papyrus – «Биотроник АГ» является МРТ-совместимым, в то время как стент-графт «Aneu Graft» в мерах предосторожности указывается на то, что нельзя не проводить магнитно-резонансную томографию у пациентов перенесших имплантацию стента до полной эндотелиализации (восемь недель) для минимизации возможности смещения. Стент может вызвать помехи изображения при магнитно-резонансной томографии.

Толщина страт для диаметра стента также имеет важное значение при оказании неотложной медицинской помощи поскольку изменение толщины страт (диаметра) повлечет изменение конструкции стента, поскольку степень сужения артерий бывает различной.

Стент-графт «Aneu Graft» не будет удовлетворять потребности заказчика поскольку ввиду его чрезмерного растяжения он серьезно повредит покрывающую ткань являющейся биологической и он растягивается максимум на 15 %. Вместе с тем, стент-графт РК Papyrus – «Биотроник АГ» можно увеличить с помощью баллона до больших размеров.

Относительно значений жесткости кончика проводника для доступа к коронарным/периферическим сосудам 0.8; 1.0; 1.2; 1.5; 2.7; 4.1.

Представитель заказчика пояснил, что производитель Boston Scientific имеет большую линейку проводников мягкой и средней жесткости однако имеется существенный скачок в размерах с 1 на 4, с 1 на 3, с 1 на 6, нету середины, поэтому они заточены под лечение хронических артротризий, то есть, не в коронарных артериях, а приобретаемые заказчиком проводники необходимы для коронарных артерий.

Статьей 6 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к числу основных принципов контрактной системы относятся принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции.

Медицинским учреждением в извещении об осуществлении закупки могут быть установлены требования к медицинскому изделию (лекарственному препарату) с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемого вида деятельности (пункт 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017).

Пунктом 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) предусмотрено, что установление требований к закупаемому товару, которые соответствуют конкретному производителю, *в отсутствие специфики использования такого товара* является нарушением статьи 33 Закона о контрактной системе.

Специфика использования требуемого заказчику медицинского изделия обусловлена следующим: в случае использования магнитно-резонансной томографии, растяжения (расширения), показаний к применению, режима хранения, удобства использования, применяемых мер предосторожности (не известен срок службы фиксированной перикардальной ткани применительно к стенту который не удовлетворяет потребности заказчика «Aneu Graft»).

Выбор жесткости кончика проводника для доступа к коронарным/периферическим сосудам 0.8; 1.0; 1.2; 1.5; 2.7; 4.1 обусловлен работой медицинского учреждения для оказания экстренной медицинской помощи, а не с хроническими пациентами, имеющими хронические артритузы. Чем жестче кончик проводника тем чаще он используется для лечения пациентов с хроническими артритузами либо с периферическими хроническими артритузами, то есть у пациентов поступающих в медицинское учреждение в плановом порядке, поскольку хронические артритузы не требуют оказания экстренной медицинской помощи, поэтому выбор мягкой и средней жесткости кончика проводника для доступа к коронарным/периферическим сосудам 0.8; 1.0; 1.2; 1.5; 2.7; 4.1 обусловлен работой медицинского учреждения при оказании экстренной медицинской помощи.

На вопрос Комиссии представителю заявителя о том, до каких конкретно характеристик необходимо расширить параметр жесткости кончика проводника применительно к закупаемому медицинскому изделию, представитель заявителя пояснить затруднился, указав, что для обеспечения конкуренции необходимо установить характеристики так, чтобы закупаемый товар соответствовал как минимум двум производителям.

Необходимо отметить, что закупаемый товар находится в свободном обороте на территории Российской Федерации, следовательно, любой участник закупки, соответствующий требованиям законодательства, может осуществить поставку такой продукции.

Выбор контрагентов (официальных дистрибьюторов), у которых потенциальный участник закупки может приобретать товар, характеристики которого соответствуют требованиям заказчика, описание объекта закупки не ограничены.

Потребности заказчика (государственные или муниципальные нужды) не могут рассматриваться как вторичные по отношению к интересам и возможностям участников размещения заказа, а извещение об осуществлении закупки не содержит указаний на конкретные модели оборудования, товарный знак, фирменные наименования, наименования производителей, конкретную страну происхождения товара или иные индивидуализирующие сведения о закупаемом оборудовании.

Заказчик не обязан формировать описание объекта закупки таким образом, чтобы под установленные заказчиком характеристики подходили все без исключения товары всех имеющихся производителей.

Пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе указывает на недопустимость установления в описании объекта закупки требований, которые ограничивают количество участников закупки,

Возможность поставки товара характеристики которого будут соответствовать только единственному (конкретному) производителю, учитывая позицию Верховного Суда РФ (пункт 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) действующим законодательством о контрактной системе допускается, в случае наличия специфики использования такого товара.

Изменение параметров закупаемого товара привело бы к неудовлетворению потребности заказчика, что не соответствует целям и задачам системы государственных закупок. Какие-либо доказательства подтверждающие существование объективных препятствий в приобретении требуемого к поставке медицинского изделия в материалы дела не представлено.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что заявителем не доказан факт ограничения количества участников закупки при установлении спорных характеристик закупаемого товара, невозможности приобретения и поставки товара с требуемыми заказчику характеристиками, технической, экономической нецелесообразности и избыточности установленных характеристик товара, отражающих потребность заказчика.

Ссылки заявителя на различную судебную и ведомственную (административную) практику антимонопольных органов является несостоятельной, поскольку судебная, а равно административная практика не является источником права в Российской Федерации, указанные правоприменительные акты вынесены в рамках иных процедур закупок, с участием иных лиц, а следовательно, не имеют преюдициального или прецедентного характера, и не являются общеобязательными государственными предписаниями постоянного или временного характера которые распространяются на неопределенный круг лиц. Комиссия Тюменского УФАС России дает самостоятельную (независимую) оценку конкретным обстоятельствам дела, и абсолютно никак не связана решениями иных правоприменительных органов.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым признать жалобу ИП П. необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктами 3.34, 3.36 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы (утв. приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014),

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу индивидуального предпринимателя П на действия заказчика ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения (реестровый номер закупки 0167200003422009489) **необоснованной**.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии