

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу: № 072/07/18.1–56/2024

11.07.2024

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии:

"...-..."

Заместитель руководителя -
начальник отдела контроля
закупок;

Члены комиссии:

"...-..."

Главный специалист-эксперт
отдела контроля закупок;

"...-..."

Специалист-эксперт отдела
контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1–56/2024 по жалобе "...-..." (далее – "...-...", Заявитель) на действия "...-..." (далее – Заказчик, "...-...") при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку одноразового сшивающе-режущего инструмента и мешков для эвакуации органов и тканей (реестровый номер извещения: 32413741495), далее также – Закупка,

в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

с участием представителя:

Заказчика: "...-..." по доверенности от 06.06.2024 № 123;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку одноразового сшивающе-режущего инструмента и мешков для эвакуации органов и тканей (реестровый номер извещения: 32413741495).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Заявитель считает, что характеристики товаров по позициям 28 и 34 Описания объекта закупки соответствуют товарам единственных производителей, а именно:

- позиции 28 соответствует товар единственного производителя «Шеврон» Веси Шуканг Медикал Эпплаенс Ко., Лтд,
- позиции 34 соответствует товар единственного производителя Этикон Эндо-Серджери, Эл-Эл-Си, что необоснованно ограничивает конкуренцию среди потенциальных участников закупки.

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная документация составлена в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом заседания наблюдательного совета "...-..." от 28.06.2024 № 11 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 30.06.2024 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что 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.

Согласно п. 18 ст. 3.2 Закона о закупках, под аукционом в целях настоящего 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 (далее - "шаг аукциона"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Как установлено материалами дела, 25.06.2024 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32413741495), Заказчиком было размещено Извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку одноразового сшивающе-режущего инструмента и мешков для эвакуации органов и тканей (далее – Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 04.07.2024 в 11:10

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пп. 2 п. 6.1 Закона о закупках, в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

Согласно доводу № 1 жалобы Заявителя, позиция 28 Описания объекта закупки соответствуют товару единственного производителя, а именно «Шеврон» Веси Шуканг Медикал Эпплаенс Ко., Лтд,

Позицией 28 Описания объекта закупки (Приложение № 1 к Документации) установлено, что закупаемый товар, **Степлер изогнутый режущий с двумя ручками**, должен представлять собой *«стерильный ручной хирургический инструмент, предназначенный для использования во время открытых хирургических операций (включая абдоминальную, гинекологическую, педиатрическую или торакальную хирургию) для быстрого рассечения/резекции тканей и создания анастомозов. Изделие работает за счет ручного механизма (например, рычага, скользящего регулирующего устройства), посредством которого разрезаются ткани (например, ткани толстой кишки) и одновременно накладывається один или несколько линейных рядов хирургических скоб на образовавшиеся концы, благодаря чему не нужно их временно пережимать. Скобы и режущее лезвие могут быть размещены в одноразовом загрузочном блоке, который может входить в состав изделия. Это изделие для одноразового использования.*

Дополнительные характеристики:

- *Сшивающе-режущий аппарат с анатомически изогнутой рабочей частью;*
- *Применяется при хирургических манипуляциях в условиях ограниченного пространства малого таза: Наличие;*
- *Механизм прошивания: Рукоять сведения браншей и рычаг прошивания;*
- **Общая длина: не менее 430 не более 435 мм;**
- *Количество рядов скобок: 4 шт;*
- *Количество скобок: не менее 42 не более 46 шт Высота закрытой скобки: не менее 1,9 не более 2,0 мм;*
- *Материал изготовления скобки/скрепки: Титан TA 1».*

Заявителем в материалы дела представлена сравнительная таблица, в соответствии с которой под характеристики товара позиции 28 Описания объекта закупки подходит только товар производителя «Шеврон» Веси Шуканг Медикал

Эпплаенс Ко., Лтд.

При этом, товар «Аппарат хирургический сшивающе-режущий изогнутый Contour со сменной кассетой для плотных тканей (артикул CS40G) другого производителя (Этикон Эндо-Серджери, Эл-Эл-Си)» не соответствует требованиям Описания объекта закупки, поскольку характеристика длины товара (440 мм) больше требуемой максимально допустимой длины (435 мм.).

Комиссия Управления проанализировав положения Инструкции по применению товара Этикон Эндо-Серджери, Эл-Эл-Си установила, что длина товара составляет: 440 мм, при этом производителем допускается отклонение от установленного размера на 10 мм. в большую или меньшую сторону (длина товара с учётом отклонений: от 430 до 450 мм).

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что требованиям к товару позиции 28 Описания объекта закупки соответствует характеристики товара как минимум 2-х производителей («Шеврон» Веси Шуканг Медикал Эпплаенс Ко., Лтд. и Этикон Эндо-Серджери, Эл-Эл-Си), соответственно довод № 1 жалобы Заявителя, что характеристики закупаемого Заказчиком товара по позиции 28 Описания объекта закупки соответствуют единственному производителю является необоснованным.

Согласно доводу № 2 жалобы Заявителя, позиция 34 Описания объекта закупки соответствуют товару единственного производителя, а именно Этикон Эндо-Серджери, Эл-Эл-Си.

Пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно пп. 2 п. 6.1 Закона о закупках, в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

Позицией 34 Описания объекта закупки установлено, что закупаемый товар, **Аппарат хирургический сшивающе-режущий изогнутый со сменной кассетой для плотных тканей**, должен представлять собой «механический сшивающе-режущий аппарат с анатомически изогнутой рабочей частью для прошивания плотных тканей путем наложения двух двойных рядов скобочного шва с одновременным рассечением ткани между парными рядами скобочного шва. Аппарат имеет упорную анатомически изогнутую головку с пазом для ограничителя ткани, ограничитель ткани с ручным или автоматическим закрытием, три рукоятки: ручку, рычаг закрытия и рычаг прошивания, кнопку размыкания браншей. Размер и форма

головки позволяют размещение аппарата в узком пространстве малого таза. Механизм строго параллельного сведения браншей, наличие промежуточного положения закрытия браншей для их точной репозиции на ткани, возможность использования аппарата при помощи одной руки. Раздельное смыкание рукояток, препятствующее случайному прошиванию. Блокирование аппарата при использованной кассете. Аппарат заряжен кассетой зеленой цветовой маркировки. Кассета имеет канал для прохождения ограничителя, встроенный механизм блокировки аппарата при использованной кассете.

- **Кассета изогнутой формы, содержит 46 скобок, расположенных в два двойных ряда в шахматном порядке. Лезвие встроено в кассету.**
- Длина разреза не менее 40 мм.
- Длина ножки открытой скобки не менее 4,7 мм не более 4,8 мм, высота закрытой скобки не менее 2,0 мм не более 2,1мм.
- Толщина ткани не более 2,0 мм.
- **Материал скобок – МРТ-совместимый титановый сплав с содержанием ванадия и алюминия для снижения пластичности и предотвращения обратного разгибания скобок.**
- **Аппарат может быть перезаряжен не менее 5 раз взаимозаменяемыми кассетами для плотных тканей с высотой закрытой скобки не более 2 мм и кассетами для тканей нормальной толщины с высотой закрытой скобки не более 1,4 мм с общим количеством прошиваний не менее 6 раз.**
- Предназначен для использования у одного пациента. Не подлежит повторной стерилизации.
- Поставляется заряженным, стерильным».

Заказчик вправе самостоятельно определять предмет торгов в соответствии с собственными потребностями, то есть указать наилучший для него товар, обосновав необходимость именно в этом товаре.

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

В заседании комиссии представитель Заказчика подтвердил довод Заявителя, что совокупность требований к закупаемому товару по позиции 34 Описания объекта закупки соответствует товару только одного производителя, отметив, что только аппарат Этикон Эндо-Серджери, Эл-Эл-Си по своим характеристикам совместим с имеющимися в наличии у Заказчика кассетами.

Вместе с тем представитель Заказчика в заседании комиссии пояснил, что функция перезарядки (5 раз) аппарата Этикон Эндо-Серджери позволяет осуществить несколько одномоментных прошиваний с помощью сменной кассеты, в 5 раз экономит финансовые средства Заказчика (при отсутствии функции перезарядки аппарат выбрасывается после одноразового использования), а также значительно сокращает время оперативного вмешательства и соответственно нагрузку на пациента, существенно облегчая и оптимизируя деятельность хирурга во время операции.

Таким образом Описание объекта закупки (Приложение № 1 к Документации) содержит обоснованные характеристики товара, которые формировались заказчиком (являющимся медицинским учреждением) в том числе, исходя из необходимости оказания квалифицированной медицинской помощи пациентам.

Соответственно, указание Заказчиком в документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы Заказчику с учётом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Стоит отметить, что товар единственного производителя, не является эксклюзивным, находится в свободном обороте для приобретения и дальнейшей реализации любым поставщиком.

Участником закупки может выступать любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям извещения об осуществлении закупки.

Заявителем в материалы дела не представлено документов, доказательств, сведений, указывающих невозможность приобретения товара у единственного производителя товара по позиции 34 Описания объекта закупки для дальнейшей его поставки Заказчику.

С учётом совокупности вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать довод № 2 жалобы Заявителя необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку одноразового сшивающе-режущего инструмента и мешков для эвакуации органов и тканей (реестровый номер извещения: 32413741495), **необоснованной**.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.