

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/07/3-1571/2022

г. Якутск

«24» ноября

2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

<...> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

При участии (в дистанционном режиме с помощью систем видеоконференцсвязи):

<...> – представитель ГКУ РС (Я) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» по доверенности б/н от 19.09.2022;

<...> – представитель ГАУ РС (Я) «Республиканская больница №1 – Национальный центр медицины» по доверенности №52 от 19.10.2022;

<...> – представитель ГАУ РС (Я) «Республиканская больница №1 – Национальный центр медицины» по доверенности №44 от 12.09.2022;

<...> – представитель ИП <...> по доверенности б/н от 15.11.2022;

Рассмотрев жалобу ИП <...> на действия заказчика при организации и проведении аукциона в электронной форме

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от ИП <...> на действия организатора закупки и заказчика при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на предмет «Поставка расходного материала для рентгенхирургии (стенды коронарные с лекарственным покрытием)» (закупка №32211781851 на официальном сайте Единой информационной

системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>).

Заявитель в жалобе указывает следующие доводы:

1) В позиции №1 описания объекта закупки совокупности требований соответствует только коронарный стент Supraflex Cruz производства "Сахаджанат Медикал Технолоджис, Пвт., Лтд." (Рег. Уд. №РЗН 2016/4514 от 29.01.2020).

Это ограничивает конкуренцию.

Таковыми действиями Заказчик ограничивает возможность участникам предложить продукцию от других производителей.

Это не соответствует требованиям Закона о защите конкуренции и противоречит основным принципам и целям контрактной системы.

2) В позиции №2 описания объекта закупки совокупности требований соответствует только Стент-система коронарная XIENCE Alpine, выделяющая лекарственный препарат эверолимус (Everolimus) производства "Эбботт Васкуляр" (Рег. Уд. № РЗН 2019/8132 от 15.02.2019).

Таковыми действиями Заказчик ограничивает возможность участникам предложить продукцию от других производителей.

Это не соответствует требованиям Закона о защите конкуренции. Также, это противоречит основным принципам и целям контрактной системы.

По мнению Заявителя, требования закупочной документации нарушают положения Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и ст. 3 Закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно уведомлению о поступлении жалобы №014/07/3-1571/2022 и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу №02/3152 от 09.11.2022 рассмотрение жалобы по существу было назначено на 17 ноября 2022 года в 16 ч. 00 мин.

До момента рассмотрения жалобы по существу ИП <...> представлены следующие дополнения к жалобе:

Дополнение к жалобе №1

В п.15 позиции №1, а также в п.25 позиции №2 Заказчиком указано, что максимальный размер совместимого проводникового катетера должен быть не более 6 French (далее - Fr.).

В то же время, если стент совместим с катетером размера 6 Fr., то он также является совместимым с проводниковым катетером с более широким внутренним диаметром, каким является катетер размером 7 Fr., поскольку если

коронарный стент помещается во внутренний просвет проводникового катетера 6 Fr., то он также поместится и во внутренний просвет проводникового катетера 7 Fr..

Следовательно, указанному ГАУ РС (Я) "РБ№1-НЦМ" техническому заданию не соответствует ни одно медицинское изделие.

Таким образом, установленные Заказчиком требования к объекту закупки не позволяют участнику предложить подходящий товар и подать заявку

Дополнение к жалобе №2

По нашему мнению, во второй позиции технического задания ГАУ РС (Я) "РБ№1-НЦМ" намеренно установили характеристики, под совокупность которых подходят стенты исключительно двух производителей:

а) Стент «Xience» производителя Abbott, США. Адрес в сети Интернет:

<https://www.cardiovascular.abbott/us/en/hcp/products/percutaneous-coronary-intervention/Xience-family.html>

б) Стенты из нержавеющей стали с паклитакселом производителя «Стентоник», Россия. Адрес в сети Интернет:

https://www.stentonic.ru/koronarnye_stenty_iz_nerzhavejushhej_stali_s_paklitakselom

Производитель «Стентоник» в наличии не имеет такой продукции, как стенты с покрытием паклитакселя. Данные стенты «Стентоник» производит в индивидуальном порядке – под заказ, существенного большего, нежели срок поставки, указанный в условиях контракта. Помимо этого, нужно учесть, что размеры, указанные в техническом задании Заказчиком, являются нестандартными для производителя «Стентоник».

На наш взгляд, ГАУ РС (Я) "РБ№1-НЦМ" искусственно усреднили запрашиваемые характеристики для стентов «Xience» и «Стентоник». Цель такого действия – создать видимость возможности конкуренции между товарами двух производителей. Но, в итоге, это приводит исключительно к ограничению фактической конкуренции до продукции единственного производителя – коронарного стента «Xience» от производителя Abbott, США.

Кроме этого, установленные ГАУ РС (Я) "РБ№1-НЦМ" характеристики не позволяют участнику закупки предложить аналогичный стент с лекарством эверолимус – "Promus" от производителя Boston, США.

ГКУ РС (Я) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» и ГАУ РС (Я) «Республиканская больница №1 – Национальный центр медицины» представили письменные возражения на жалобу ИП <...> и дополнения к ней, согласно которым просят признать жалобу необоснованной и требования, содержащиеся в жалобе, не подлежащими удовлетворению.

На рассмотрении жалобы по существу, представитель ИП <...> поддержал доводы жалобы и дополнений к ней, представители ГКУ РС (Я) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» и ГАУ РС (Я) «Республиканская больница №1 – Национальный центр медицины» поддержали доводы, указанные в возражениях.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, изучив материалы жалобы, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 части 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 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей 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 случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 21 октября 2022 года опубликовано извещение о проведении закупки № 32211781851 – аукцион в электронной форме на право заключения договора на предмет «Поставка расходного материала для рентгенхирургии (стенды коронарные с лекарственным покрытием)».

К документам закупки приложена документация о проведении аукциона (в электронной форме), номер и дата заявки: эа-2022-10-953, заказчик: ГАУ РС (Я) «РБ№1-НЦМ», предмет закупки: Поставка расходного материала для рентгенхирургии (стенды коронарные с лекарственным покрытием), начальная (максимальная) цена договора: 17 445 000,00 рублей (далее – Документация о закупке).

Заказчиком рассматриваемой закупки является государственное автономное учреждение Республики Саха (Якутия) «Республиканская больница №1 - Национальный центр медицины» (677000, РС (Я), г. Якутск, ш. Сергеляхское, д. 4).

Организатором закупки выступает государственное казенное учреждение Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» (677000, Саха /Якутия/ Респ, Якутск г, проспект Ленина, 22).

Рассматриваемая закупка проводилась на основании положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Частью 3 Документации о закупке установлено описание предмета закупки, а именно:

Товар №1

Стент коронарный с лекарственным покрытием в количестве 215 штук.

Характеристики товара:

1. Толщина балки стента: от 0.06 до 0.065 мм;
2. Рабочая длина системы доставки стента: 140 см;
3. Номинальное давление стента для стентов диаметром 2.00 и 2.25 мм: 8 атм.;
4. Номинальное давление стента для стентов диаметром 2.50 - 4.00 мм: от 8 до 11 атм.;
5. Расчетное давление разрыва стента: не менее 16 атм.;
6. Наличие диаметра стента: 2 мм;
7. Наличие диаметра стента: 2.25 мм;
8. Наличие диаметра стента: 2.50 мм;
9. Наличие диаметра стента: 2.75 мм;
10. Наличие диаметра стента: 3 мм;
11. Наличие диаметра стента: 3.50 мм;

12. Наличие диаметра стента: 4 мм;
13. Количество вариантов длин стентов в диапазоне от 8 до 48 мм.: не менее 11;
14. Максимальный размер совместимого проводника: не более 0.40 мм;
15. Максимальный размер совместимого проводникового катетера: не более 6 French;

Стент для коронарных артерий выделяющий лекарственное средство, с рассасывающимся полимерным покрытием. Лекарственное средство - сиролimus. Материал стента - кобальт-хром.

Товар №2

Стент коронарный с лекарственным покрытием в количестве 500 штук.

Характеристики товара:

1. Толщина балки стента: от 0.08 до 0.085 мм;
2. Рабочая длина системы доставки стента: 145 см;
3. Размер дистальной части системы доставки стента: не более 0.9 мм;
4. Размер проксимальной части системы доставки стента: не более 0.71 мм;
5. Номинальное давление стента: от 8 до 10 атм.;
6. Расчетное давление разрыва стента для стентов диаметром 2.00 - 2.75 мм: не менее 18 атм.;
7. Расчетное давление разрыва стента для стентов диаметром 3.00 - 4.00: не менее 16 атм.;
8. Наличие диаметра стента: 2.00 мм;
9. Наличие диаметра стента: 2.25 мм;
10. Наличие диаметра стента: 2.50 мм;
11. Наличие диаметра стента: 2.75 мм;
12. Наличие диаметра стента: 3.00 мм;
13. Наличие диаметра стента: 3.25 мм;
14. Наличие диаметра стента: 3.50 мм;
15. Наличие диаметра стента: 4.00 мм;
16. Наличие длины стента: 8 мм;

17. Наличие длины стента: 12 мм;
18. Наличие длины стента: 15 мм;
19. Наличие длины стента: 18 мм;
20. Наличие длины стента: 23 мм;
21. Наличие длины стента: 28 мм;
22. Наличие длины стента: 33 мм;
23. Наличие длины стента: 38 мм;
24. Максимальный размер совместимого проводника: не более 0.40 мм;
25. Максимальный размер совместимого проводникового катетера: не более 6 French
26. Лекарственное средство: эверолимус или паклитаксель;
27. Материал стента: кобальт-хром или нержавеющая сталь;
28. Тип полимерного покрытия: рассасывающееся или нерассасывающееся.

Согласно доводам жалобы, указанные требования к поставляемому товару ограничивают возможность участникам предложить продукцию от других производителей.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно 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, 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 пунктам 1 и 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми правовыми актами, регламентирующими правила закупки. 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.

Протоколом наблюдательного совета ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» от «29» сентября 2022 г. № 5 (2022) утверждена шестнадцатая редакция положения о закупке ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» (далее – Положение о закупке ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ»).

Согласно подпункту 15 пункта 7.1 Положения о закупке ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» документация о конкурентной закупке утверждается заказчиком и включает в себя описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В контексте указанных положений Закона о закупках принцип равноправия означает, что настоящим Федеральным законом и другими законодательными актами всем участникам закупки обеспечиваются равные, одинаковые права и юридические возможности на всех стадиях данного процесса. Предпочтительный подход к тем или иным участникам закупки недопустим.

Заказчик самостоятельно определяет необходимость приобретения конкретного товара, а также качественные характеристики такого товара, позволяющие максимально удовлетворить имеющиеся у него потребности и достигнуть стоящие перед ним задачи.

Из пояснения Заказчика следует, что использование материалов с указанными характеристиками необходимо заказчику для достижения при лечении пациентов наилучшего терапевтического эффекта и максимального исключения любых нежелательных реакций и последствий. Документация электронного аукциона сформирована Заказчиком исходя из собственных потребностей в медицинских изделиях, с учётом их технических характеристик, практики применения по целевому назначению, эффективности и достигаемым результатам. В максимальной степени эти задачи решаются изделиями с указанными в документации характеристиками.

Таким образом, указанные характеристика товара являются принципиальными для заказчика, так как направлены на достижение наилучших клинических результатов.

Заказчик вправе самостоятельно определять предмет торгов в соответствии с собственными потребностями, то есть указать наилучший для него товар, обосновав необходимость именно в этом товаре. Указание в документации о закупке производителя товара без сопровождения словами «или эквивалент» не ограничивает количество участников заказа, поскольку указанный в документации о закупке товар может быть поставлен несколькими поставщиками.

Согласно протоколу № 32211781851-2 рассмотрения вторых частей заявок от 15.11.2022 на участие в аукционе было допущено 4 заявки со снижением начальной максимальной цены договора до 13 868 775,00 рублей (на 20,5%).

Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться само по себе как ограничение доступа к участию в закупке.

Довод заявителя о том, что описание товара свидетельствует о возможной потребности заказчика в продукции единственного производителя и само по себе ограничивает круг участников закупки является безосновательным, поскольку предметом закупки является поставка, а не изготовление товара, в связи с чем отсутствие товара, запрашиваемого заказчиком, не свидетельствует о невозможности его приобретения в целях участия в закупке.

Возможность осуществления поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

В рассматриваемом случае, в рамках формирования закупки заказчик руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им основной деятельности; заказчиком учитывалась необходимость конечного результата – обеспечение необходимыми медицинскими изделиями, которые необходимы для осуществления профессиональной деятельности заказчика.

Необходимость отражения тех или иных требований к товару в аукционной документации и заявке продиктована не одной лишь формализацией объекта закупки, а законными интересами заказчика как покупателя товара определенного качества, с определенными характеристиками.

Действующее законодательство о закупках не ограничивает право заказчика приобретать товары в соответствии со своими нуждами и спецификой деятельности.

На основании изложенного, в действиях Заказчика Комиссией Якутского УФАС России не установлено нарушений, приводящих к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия Якутского УФАС России, рассмотрев жалобу ИП <...>, приходит к выводу о том, что заказчик ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на предмет «Поставка расходного материала для рентгенхирургии (стенды коронарные с лекарственным покрытием)» (закупка №32211781851 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>), указав в описании предмета закупки характеристики товара, не нарушил требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и осуществления закупки, содержащегося в Положении о закупке ГАУ РС (Я) «РБ №1-НЦМ».

Согласно пункту 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ИП <...> на действия заказчика ГАУ РС (Я) «Республиканская больница №1 - Национальный центр медицины» (677010, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, Сергеляхское ш., д. 4, ОГРН 1021401067632, ИНН 1435099188), при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на предмет «Поставка расходного материала для рентгенхирургии (стенды коронарные с лекарственным покрытием)» (закупка №32211781851 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>) – **необоснованной**.

Решение комиссии антимонопольного органа по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

