

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителя Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Иркутской области (далее – уполномоченный орган) – <.....>, представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Областной онкологический диспансер» (далее – заказчик) – <.....>,

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «Алт-сервис» (далее – ООО «Алт-сервис», заявитель);

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на поставку расходного материала для хирургического отделения (извещение № 0134200000119000990), в порядке, предусмотренном статьей 106 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 – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы 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» (далее – Регламент ФАС), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 12 апреля 2019 года поступила жалоба заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона.

Заявитель указывает, что документация о проведении электронного аукциона содержит нарушения Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, по мнению заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями заказчика, уполномоченного органа:

1) заявитель полагает, что в первой позиции Технического задания необоснованно ограничены варианты лекарственного покрытия до «биолимус А9», что сужает конкуренцию до одного товара BIOMATRIX;

2) требование к дополнительной характеристике требуемого к поставке товара по позиции №2 «проксимальный шaft доставляющего катетера покрыт тонкой полимерной оплеткой» не имеет обоснования необходимости использования такой информации в нарушение положений Постановления Правительства Российской Федерации от 08 февраля 2017 года № 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»;

3) требование к характеристике требуемого к поставке товара по позиции №4 «доставка: монорельсовый балонный катетер длиной не менее 140 см и не более 141 см» и по позиции №3 «Номинальное давление (NP) не более 10 атм; расчетное давление разрыва (RBP) не менее 18атм. (технические характеристики системы, определяющие методику имплантации и подбор медицинских показаний конкретного пациента)» не имеет обоснование, которое, по мнению заявителя, не является правильным и обоснованным;

4) требование к дополнительной характеристике требуемого к поставке товара по позиции №4 «номинальное давление – не более 9 атм., давление разрыва: не менее 16 атм.- для диаметров: 2.5, 2.75, 3.0, 3.5(с длиной 8, 13, 16, 19, 24, 29, 32), 4.0 (с длиной 8, 13, 16, 19, 24, 29 мм) и не менее 14 атм. - для диаметров: 3.5мм (с длиной 37, 40мм), для диаметров: 4.0 (с длиной 32, 37, 40мм), для диаметров: 4.5 (для всех длин)» не имеет обоснования необходимости использования такой информации в нарушение положений Постановления Правительства Российской Федерации от 08 февраля 2017 года № 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»;

5) из совокупности указанных в Техническом задании характеристик к требуемым к поставке товарам следует, что по позиции Технического задания № 1 по указанным характеристикам соответствует товар BIOMATRIX, по позиции Технического задания № 2 – товар PROMUS, по позиции Технического задания № 3 - XIENCE, по позиции Технического задания № 4 – BIOMIME;

6) длины стента BIOMIME 44 мм и 48 мм не зарегистрированы в Российской Федерации, что подтверждается письмом Росздравнадзора № 01-5431/14, таким образом заказчик не в праве требовать к поставке товар с указанными характеристиками.

Заказчиком, уполномоченным органом представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что уполномоченный орган, заказчик считают доводы жалобы необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что уполномоченным органом 28 марта 2019 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0134200000119000990, а также Документация о проведении электронного аукциона на поставку расходного материала для хирургического отделения (далее – документация о проведении электронного аукциона).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 557 263 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения уполномоченного органа, заказчика приходит к следующим выводам.

Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены статьей 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу части 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ в сфере закупок, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании анализа указанных норм, Комиссия установила, что заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет электронного аукциона.

В соответствии с частью 4 статьи 23 Федерального закона № 44-ФЗ наименование объекта закупки в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, указывается в соответствии с каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

Формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок. Порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации (части 5,6 статьи 23 Федерального закона № 44-ФЗ).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. № 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» (далее - Постановление Правительства РФ № 145) утверждены Правила 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.

Согласно части 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «и» пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Однако согласно части 5 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд заказчик вправе указать в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации 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.

В соответствии с частью 6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд **в случае предоставления иной и 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).**

В рамках рассмотрения настоящей жалобы Комиссия Иркутского УФАС пришла к выводу, что установленные заказчиком в части III документации о проведении электронного аукциона «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание)» требования к техническим, качественным характеристикам товара сопровождаются потребностью заказчика.

Комиссия установила, что при формировании технического задания заказчику в рамках законодательства о контрактной системе в сфере закупок предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, работы, услуги в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Заказчиком при описании объекта закупки учитывалась необходимость конечного результата - закупка стентов для коронарных артерий выделяющих лекарственное средство, необходимого для обеспечения прав граждан на своевременную, качественную и высокотехнологическую медицинскую помощь; при описании объекта закупки использовались объективные характеристики, соответствующие указанной потребности заказчика.

Также Федеральный закон № 44-ФЗ не обязывает заказчика устанавливать требования к характеристикам услуги, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок для государственных нужд.

1. Довод заявителя о том, что в первой позиции Технического задания необоснованно ограничены варианты лекарственного покрытия до «биолимус А9», что сужает конкуренцию до одного товара BIOMATRIX, не нашел своего подтверждения на основании следующего.

На основании части 9 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что сформулированное заказчиком требование к техническим, качественным характеристикам товара «Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство»: *Лекарственное покрытие: биолимус А9* предполагает поставку только одного товара «BIOMATRIX» заявителем жалобы не представлено.

Комиссия принимает во внимание то, что установление заказчиком любых параметров, характеристик, требований к товару может повлечь невозможность принятия участия того или иного юридического, физического лица в определении поставщика, ограничить число участников закупки, поскольку не все поставщики имеют возможность поставить товар,

соответствующий всем условиям документации об электронном аукционе. Однако отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничение заказчиком числа участников закупки.

На основании анализа указанных норм, представленных документов Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу, что участником закупки может выступить любое лицо, в том числе и не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и удовлетворяющий потребности заказчика.

2. В отношении довода заявителя жалобы о том, что требование к дополнительной характеристике требуемого к поставке товара по позиции №2 *«проксимальный шaft доставляющего катетера покрыт тонкой полимерной оплеткой»* не имеет обоснования необходимости использования такой информации в нарушение положений Постановления Правительства Российской Федерации от 08 февраля 2017 года № 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» не нашел своего подтверждения в связи с тем, что по указанной позиции заказчиком в Техническом задании установлено следующее обоснование: *наличие дополнительной поддержки в проксимальном сегменте катетера.*

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода заявителя жалобы.

3. Довод заявителя о том, что требование к характеристике требуемого к поставке товара по позиции №4 «доставка: монорельсовый балонный катетер длиной не менее 140 см и не более 141 см» и по позиции №3 «Номинальное давление (NP) не более 10 атм; расчетное давление разрыва (RBP) не менее 18атм. (технические характеристики системы, определяющие методику имплантации и подбор медицинских показаний конкретного пациента)» имеет обоснование, которое, по мнению заявителя, не является правильным и обоснованным не нашел своего подтверждения на основании следующего.

Так, Комиссией установлено, что в отношении дополнительной характеристики товара по позиции №4 «доставка: монорельсовый балонный катетер длиной не менее 140 см и не более 141 см» установлено следующее обоснование: *показатель определяет совместимость с другими инструментами, применяемыми при ЧТКА и влияет на хирургическую технику.*

В отношении дополнительной характеристики товара по позиции №3 «Номинальное давление (NP) не более 10 атм; расчетное давление разрыва (RBP) не менее 18атм» установлено следующее обоснование: *технические характеристики системы, определяющие методику имплантации и подбор медицинских показаний конкретного пациента.*

Таким образом, заказчиком в соответствии с действующим законодательством в отношении дополнительных характеристик товара установлено требуемое обоснование необходимости использования такой информации, что не противоречит положениям Постановления Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. № 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».

Кроме того, частью 3 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений

положений документации о таком аукционе.

Вместе с тем, ООО «Алт-сервис» не реализовано предоставленное частью 3 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ право на подачу запросов на разъяснения положений документации об аукционах, что в силу части 6 названной статьи могло послужить основанием для принятия заказчиком решений о внесении изменений в документации об аукционах и привело бы к восстановлению нарушенных прав и законных интересов.

Указания на какие-либо обстоятельства, препятствующие обращению ООО «Алт-сервис» с соответствующими запросами на разъяснения документации об электронном аукционе, отсутствуют.

4. Комиссией Иркутского УФАС установлено, что при установлении дополнительных параметров в Техническом задании по позиции №4 «номинальное давление – не более 9 атм., давление разрыва: не менее 16 атм.- для диаметров: 2.5, 2.75, 3.0, 3.5(с длиной 8, 13, 16, 19, 24, 29, 32), 4.0 (с длиной 8, 13, 16, 19, 24, 29 мм) и не менее 14 атм. - для диаметров: 3.5мм (с длиной 37, 40мм), для диаметров: 4.0 (с длиной 32, 37, 40мм), для диаметров: 4.5 (для всех длин)» заказчиком в нарушение части 6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. № 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» не было предусмотрено обоснования необходимости установления таких параметров.

Таким образом, довод заявителя касательно необходимости установления заказчиком обоснования по позиции № 4 дополнительной информации, которая не предусмотрена позицией каталога, находит свое подтверждение, что свидетельствует о нарушении заказчиком части 6 статьи 23 Федерального закона № 44-ФЗ.

5.6. Доводы заявителя жалобы о том, что из совокупности указанных в Техническом задании характеристик к требуемым к поставке товарам следует, что по позиции Технического задания № 1 по указанным характеристикам подходит товар BIOMATRIX, по позиции Технического задания № 2 – товар PROMUS, по позиции Технического задания № 3 - XIENCE, по позиции Технического задания № 4 – BIOMIME, а также о том, что длины стента BIOMIME 44 мм и 48 мм не зарегистрированы в Российской Федерации, что подтверждается письмом Росздравнадзора № 01-5431/14, таким образом заказчик не в праве требовать к поставке товар с указанными характеристиками, не нашли своего подтверждения.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что сформулированные заказчиком требования к техническим, качественным характеристикам товара не являются объективными, а равно привели к нарушению принципов проведения закупок товаров для государственных (муниципальных) нужд, снизили потенциальную эффективность проводимых торгов вследствие необоснованного устранения потенциальных участников, в материалах жалобы отсутствуют.

В соответствии с п. 3.35 Регламента ФАС комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Комиссия Иркутского УФАС установила факт отсутствия ограничения количества участников рассматриваемой закупки, принимая во внимание обстоятельство, что в соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 15.04.2019 №0134200000119000990-0 3 заявки признаны соответствующими требованиям документации и были допущены к участию в электронном аукционе.

Таким образом, учитывая, что установленное Комиссией в действиях заказчика нарушение части 6 статьи 23 Федерального закона № 44-ФЗ не нарушает права и законные интересы заявителя жалобы и не привели к ограничению числа участников закупки, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи уполномоченному органу предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Регламентом ФАС, Комиссия по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Алт-сервис» частично обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим часть 6 статьи 23 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
3. Предписание по результатам рассмотрения жалобы не выдавать ввиду того, что выявленное нарушение не повлияло и не могло повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя);
4. Направить копии решения сторонам по жалобе;
5. Отменить процедуру приостановления определения поставщика в части

подписания контракта;

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных должностных лиц к административной ответственности.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>