

10 сентября 2020 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя Комиссии:

Член Комиссии:

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя Морозовой Юлии Сергеевны (далее – Заявитель, ИП Морозова Ю.С., Индивидуальный предприниматель) (вх. № 5892 от 04.09.2020) на действия министерства здравоохранения Тульской области (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку медицинской техники (концентратор кислорода портативный), ввод в эксплуатацию, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (закупка № 0366200035620004823) (далее – Электронный аукцион), 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» (далее - Закон), административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии:

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона.

Заявитель утверждает, что Заказчиком в подпунктах 1.1.3, 1.1.4 пункта 7 части II «Техническое задание» документации об Электронном аукционе в нарушение Закона, Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции) установлены требования к характеристикам товара.

Согласно позиции Индивидуального предпринимателя, при сравнении требований к характеристикам, указанных Заказчиком в документации об Электронном аукционе, и характеристик концентраторов кислорода моделей Yasee YS-300 и ATMUNG LFY-I-3A-11, обе модели не соответствует техническому заданию Заказчика, так как Заказчик в пункте 7 раздела II «Техническое задание» документации об Электронном аукционе указал, что концентрация кислорода должна быть не менее 93% во всем диапазоне от 0,5 до 5 литров производительности, а у вышеуказанных моделей концентрация кислорода падает при увеличении производительности в диапазоне от 3 до 5 и составляет около 40-50%, что значительно меньше заявленного.

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчик описал несуществующую модель концентратора кислорода.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении Электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Законом о защите конкуренции, вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом порядке. В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции Индивидуальный предприниматель имеет право обратиться в Тульское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом такое заявление должно содержать сведения, предусмотренные 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 N 339, также к заявлению должны быть приложены документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку медицинской техники (концентратор кислорода портативный), ввод в эксплуатацию, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (закупка № 0366200035620004823) (далее – извещение и документация об электронном аукционе) 27.08.2020 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 809 000,00 рублей.

Контракт по итогам Электронного аукциона на момент рассмотрения данной жалобы Заказчиком не заключен.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона, 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.

Следовательно, требования документации об электронном аукционе к товару, предполагаемому к поставке в рамках данной закупки, с учетом целей и принципов контрактной системы, должны носить объективный характер, быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика, не выходить за рамки стандартных требований для таких товаров, не допускать ограничения круга участников закупки, в том числе по причине невозможности подтверждения их соответствия требованиям документации об электронном аукционе и действующим государственным стандартам.

Необходимо отметить, что подпунктом «б» пункта 2 части 3 статьи 66 Закона определено, что при осуществлении закупки товара заявка на участие в аукционе, помимо прочего, должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

Устанавливая в документации о закупке требования к товарам (минимальные значения; максимальные значения; значения, которые не могут изменяться; значения подлежащие конкретизации), заказчик, тем самым, определяет перечень сведений о товаре, которые должны быть указаны в составе заявки на участие в аукционе, иными словами - содержание заявки.

Из толкования частей 1, 2 статьи 33 Закона следует, что документация об электронном аукционе должна обеспечивать адекватное и четкое восприятие существа (предмета) закупки, не может содержать противоречивой или непонятной информации и должна полностью информировать потенциальных участников аукциона о требованиях, которым должны соответствовать подаваемые ими заявки.

Содержание соответствующих позиций должно быть ясным, четким, непротиворечивым, исключать возможность неоднозначного их толкования и быть реально исполнимым. Неопределенность, противоречивость, неполнота либо неисполнимость положений документации об электронном аукционе создают препятствия для потенциальных участников аукциона на стадии допуска к участию в нем.

В этой связи, условия документации об электронном аукционе должны содержать ясные и четкие требования, не допускающие неоднозначного толкования, с тем, чтобы любой участник экономических правоотношений при решении вопроса об участии в аукционе имел представление о том, какие документы он должен представить для участия в аукционе и каким требованиям он должен соответствовать.

В то же время соответствие предложения участника требованиям аукционной документации и потребностям заказчика должно следовать из первой части заявки.

Заказчик, устанавливая требования к характеристикам товара, к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и разрабатывая инструкцию по ее заполнению, должен учитывать специфику предмета закупки и обеспечить возможность представления участниками закупки в заявках на участие в аукционе сведений о таких характеристиках товара, которые бы в полной мере обеспечивали потребность Заказчика, и при этом не ограничили круг участников закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64, подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона, в пункте 23 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе следующую информацию: конкретные

показатели товара, соответствующие значениям, установленным пунктом 7 части II «Техническое задание» в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

Так, Заказчиком в пункте 7 «Требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам (при необходимости) товара» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе указано следующее:

№ п/п	Наименование параметра	Требуемое значение показателя, установленное заказчиком
1.	Кислородный концентратор для лиц, нуждающихся в постоянной кислородной терапии и вместе с тем ведущих активный образ жизни	наличие
...
1.1.3	Производительность, в диапазоне, л/мин	не менее от 0,5 до 5
1.1.4	Концентрация кислорода, %	Не менее 93

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что при формировании подпунктов 1.1.3, 1.1.4 пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе действительно были использованы характеристики кислородного концентратора ATMUNG LFY-I-3A-11, при этом такие характеристики Заказчик не рассматривал в их взаимосвязи.

Проанализировав представленные на заседание Комиссии документы, а также выслушав доводы представителя Заказчика, Комиссия приходит к следующему выводу.

В соответствии с запросами Заказчика тремя поставщиками была предоставлена ценовая информация в отношении кислородного концентратора ATMUNG LFY-I-3A-11. Данная информация, а также сведения из реестра контрактов (контракт 1665000276820000019, объект закупки «Концентратор кислородный медицинский Atmung (Атмунг) с принадлежностями: модель LFY-I-3A-11») использованы Заказчиком для обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

Контракт (реестровый номер <...>) содержит следующую информацию в отношении спорных характеристик кислородного концентратора ATMUNG LFY-I-3A-11:

«Максимальная производительность, л/мин – 5;

Минимальная производительность, л/мин - 0».

При этом такая характеристика как «Концентрация кислорода, %» и ее показатель отсутствует в данном контракте.

В представленном Заказчиком скриншоте с сайта www.oxy2.ru в отношении спорных характеристик кислородного концентратора ATMUNG LFY-I-3A-11 содержится следующая информация:

«Насыщенность потока O₂ – 87-96%;

Производительность кислорода – 0,5-5 л/мин».

Кроме того, Заказчиком в материалы дела представлен контракт (реестровый номер <...>)

на закупку кислородного концентратора ATMUNG LFY-I-3A-11, приложение № 1 «Спецификация» к которому содержит следующую информацию в отношении спорных характеристик:

«Диапазон потока: 0,5-5 л/мин.;

Концентрация кислорода: 87- 96%».

Инструкция по заполнению первой части заявки на участие в электронном аукционе (далее – Инструкция), содержащаяся в части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе, содержит следующие требования:

«3. Значение показателя товара, указанного в заявке на участие в электронном аукционе, в том числе товара, используемого для выполнения работ, оказания услуг:

– не должно допускать разночтения или двусмысленное толкование и содержать слова или сопровождаться словами «не более», «не менее», «более», «менее», «или», «диапазон должен быть не более от...- до...», «диапазон должен быть не менее от...-до...» и т.п., либо содержать математические знаки аналогичного содержания (в т. ч. «<» или «>»);

...

11. Если заказчиком установлено требуемое значение показателя в форме диапазона значений (1-3); (от 1 до 3), участником указывается такой же диапазон».

Таким образом, с учетом положений Инструкции, участникам закупки необходимо указать конкретное значение показателя, которое больше или равно «93» для характеристики «Концентрация кислорода, %» (подпункт 1.1.4 пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе), а также конкретное значение, равное диапазону «от 0,5 до 5», для характеристики «Производительность, в диапазоне, л/мин» без сопровождения словами «не более».

При таких обстоятельствах, в том числе исходя из документов и сведений, представленных в материалы дела Заказчиком, возникает ситуация, когда участниками закупки в первых частях заявки может быть предложен товар, который фактически соответствует требованиям документации об электронном аукционе, но не соответствует потребности Заказчика.

Более того, указанные спорные характеристики являются взаимосвязанными, так как относятся к одному товару – кислородному концентратору ATMUNG LFY-I-3A-11 и не могут рассматриваться отдельно друг от друга. Представитель Заказчика на заседании Комиссии также подтвердил, что характеристика «Концентрация кислорода, %» является величиной, которая изменяется в зависимости от установленной пользователем производительности кислородного концентратора в процессе эксплуатации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что подобное описание объекта закупки не позволяет участникам электронного аукциона понять потребность Заказчика и его требования к товару, вследствие чего у участников закупки отсутствует объективная возможность подать первую часть заявки на участие в электронном аукционе, отвечающую одновременно потребностям Заказчика и требованиям документации об электронном аукционе.

Как было отражено выше, пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона установлено, что при описании объекта закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе правилом, согласно которому не допускается включение в документацию о закупке требований к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за

собой ограничение количества участников закупки.

Следовательно, требования документации об аукционе к приобретаемым товарам, с учетом целей и принципов контрактной системы, должны носить объективный характер, быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика, не выходить за рамки стандартных требований для таких товаров, не допускать ограничения круга участников закупки.

При таких обстоятельствах описание Заказчиком подобным образом объекта закупки повлекло к созданию необоснованных препятствий для неограниченного круга участников Электронного аукциона, повлекших сокращение их количества ввиду исключения возможности участия в рассматриваемой закупке хозяйствующих субъектов, готовых поставить товар, отвечающий одновременно потребности Заказчика и требованиям документации об электронном аукционе.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что подобное описание объекта закупки свидетельствует о нарушении пункта 1 части 1 статьи 33, части 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона.

Постановлением правительства Тульской области от 23 декабря 2013 № 788 на государственное казенное учреждение Тульской области «Центр организации закупок» возложены полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для:

1) государственных заказчиков, государственных бюджетных учреждений, государственных унитарных предприятий;

2) муниципальных заказчиков, муниципальных бюджетных учреждений, муниципальных унитарных предприятий и (или) уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, действующих от имени муниципальных заказчиков, соответствующих бюджетных учреждений, муниципальных унитарных предприятий и (или) уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, полномочия которых определены решениями органов местного самоуправления, при условии предоставления из бюджета Тульской области межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, финансовое обеспечение которых частично или полностью осуществляется за счет указанных межбюджетных трансфертов;

3) автономных учреждений, осуществляющих закупки за счет субсидий на осуществление капитальных вложений в объекты государственной собственности Тульской области (в том числе приобретение недвижимого имущества в государственную собственность Тульской области);

4) бюджетных, автономных учреждений, унитарных предприятий, осуществляющих закупки в пределах переданных им государственными заказчиками полномочий в порядке, предусмотренном частью 6 статьи 15 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Указанным постановлением правительства Тульской области утверждено Положение о порядке взаимодействия заказчиков, а также уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, полномочия которых определены решениями органов местного самоуправления, с государственным казенным учреждением Тульской области «Центр организации закупок» (далее - Положение).

Согласно пункту 2.2 Положения Уполномоченное учреждение в целях исполнения полномочий на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, в

том числе принимает и рассматривает заявки заказчиков на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направленные в соответствии с пунктом 4.3 настоящего Положения; на основе представленных заказчиками заявок разрабатывает и утверждает необходимые для проведения процедур по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) документы.

Из пункта 3.1. Положения следует, что заказчики, в том числе осуществляют следующие функции:

- в соответствии с планом-графиком направляют в уполномоченное учреждение заявку на осуществление закупки по форме, утвержденной органом исполнительной власти Тульской области по регулированию контрактной системы в сфере закупок, к которой прилагается проект контракта;

- несут ответственность, установленную действующим законодательством, за выбор способа определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за определение (обоснование) начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов), начальных цен единиц товара, работы, услуги, описание объекта закупки (функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики), требования к участникам закупки.

Следовательно, в действиях должностного лица Заказчика, сформировавшего подобным образом документацию об электронном аукционе, содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях: утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод жалобы индивидуального предпринимателя Морозовой Юлии Сергеевны о возможном нарушении Заказчиком положений Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

2. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Морозовой Юлии Сергеевны (вх. № 5892 от 04.09.2020) на действия министерства здравоохранения Тульской области при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку медицинской техники (концентратор кислорода портативный), ввод в эксплуатацию, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (закупка № 0366200035620004823) обоснованной.

3. В результате проведенной на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки Электронного аукциона признать министерство здравоохранения Тульской

области нарушившим пункт 1 части 1, часть 2 статьи 33, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона.

4. В соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона выдать министерству здравоохранения Тульской области, государственному казенному учреждению Тульской области «Центр организации закупок» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона путем аннулирования определения поставщика (закупка № 0366200035620004823).

5. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 0366200035620004823.

6. Передать материалы внеплановой проверки соответствующему должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя Комиссии:

Член Комиссии: