

РЕШЕНИЕ № 548-ж/2017

17 августа 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	...	-	заместителя Челябинского УФАС России;	руководителя
Членов Комиссии:	...	-	специалиста - эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;	отдела
	...	-	специалиста - эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,	

руководствуясь частью 15 статьи 99, 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 – Закон о контрактной системе), рассмотрев жалобу ЗАО «Техносвет»(далее – Заявитель, Общество) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на приобретение универсального комплекса для теплового разрушения опухолей (извещение № 0169200001017000694) (далее – Аукцион) в присутствии:

- представителя Министерства здравоохранения Челябинской области (далее — Заказчик) ..., действующего на основании доверенности б/н от 16.08.2017,
- представителя Заказчика ..., действующего на основании доверенности б/н от 16.08.2017,
- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности б/н от 16.08.2017,
- представителя Заказчика ..., действующего на основании доверенности б/н от 09.01.2017,
- представителя Заказчика ..., действующего на основании доверенности б/н от 15.03.2017,
- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности б/н от 21.03.2017,

- в отсутствие представителя ..., надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени заседания комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 10.08.2017 поступила жалоба ЗАО «Техносвет» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на приобретение универсального комплекса для теплового разрушения опухолей (извещение № 0169200001017000694), объявленного путем размещения в Единой информационной системе 25.07.2017 извещения о проведении Аукциона на сайте www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 534 650 рублей 00 копеек.

По состоянию на 17.08.2017 контракт по результатам Аукциона не заключен, заключение контракта приостановлено антимонопольным органом до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам жалобы ЗАО «Техносвет» Заказчиком допущены следующие нарушения законодательства о контрактной системе:

1) Заказчиком неверно определен код ОКПД 2, в связи с чем Заказчик не установил в аукционной документации ограничения и условия допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленных Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 N 102 (далее — Постановление № 102).

2) Заказчик не установил в аукционной документации стандарты, которым должен соответствовать поставляемый товар.

3) Описанию объекта закупки соответствует лишь один аппарат, имеющийся на рынке, а именно: Covident Cool -tip серии E.

По мнению Заявителя, в техническом задании установлен ряд блокирующих характеристик, которые исключают подбор отечественного аналога, а именно позиции № 2.1, 2.6, 2.8, 4, 5.1, 5.3. Приложения №1 к информационной карте документации об электронном аукционе «Наименование и описание объекта закупки».

Так, Заявитель полагает, что по позиции № 2.1 требования о наличии единого сенсорного экрана с возможностью управления: режимами, контролем температуры электрода, температуры окружающей ткани, состояния пластины пациента является излишним, поскольку, по мнению Заявителя, указанный параметр не является для Заказчика существенно, следовательно, установлен в целях ограничения конкуренции.

По позиции № 2.6 Заявитель считает, что вывод на экран информации о напряжении и силе тока является также избыточным, поскольку указанные параметры не характеризуют процесс нагревания, следовательно, не

вливают на процесс работы аппарата.

Также Заявитель считает, что частота «не менее 472 КГц» характерна для зарубежных установок. Указанное условие установлено с целью ограничения конкуренции.

Согласно позиции 4 заявитель считает, что у Заказчика отсутствует потребность в специальной тележке.

По позиции № 5.1 Заявитель полагает, что требование о сферичности зоны абляции является необоснованным, поскольку опухоли зачастую имеют различные формы. При этом, Заявитель указывает свойства системы микроволновой абляции.

Также, по мнению, Заявителя тонкие иглы сложно вводить в неоднородные ткани, поскольку они изгибаются. В отечественной практике используется диаметр иглы 1,6 мм. Более того, в руководстве по эксплуатации к установке Covident указан диаметр иглы 1,4 мм, что не соответствует потребности Заказчика.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и пояснил, что требования, указанные в Приложения № 1 к документации «Наименование и описание объекта закупки», установлены исходя из потребности Заказчика. При подготовке технического задания Заказчиком указаны лишь те характеристики, которые являются для Заказчика существенными.

При этом, представители Заказчика подтвердили, что описанию объекта закупки соответствует лишь аппарат Cool - tip RF Ablation system E-series производства компании Medtronic (США). Иные аппараты не обладают теми характеристиками, которые необходимы Заказчику при выполнении операций.

Также представителями Заказчика отмечено, что Заявитель не указал на ряд других характеристик, которые имеются у аппарата Cool - tip RF Ablation system E-series, но отсутствуют у других аппаратов.

В частности, как указали представители Заказчика на заседании комиссии аппарат Cool - tip RF Ablation system E-series позволяет удалять раковые образования без хирургического вмешательства и повреждения тканей. Более того, к аппарату Cool - tip RF Ablation system E-series можно подключать одновременно 3 электрода, что уменьшает время проведения операций, поскольку имеется возможность использовать аппарат при удалении 3-х раковых образований.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам,

1. Заказчик при осуществлении закупки выбирает код из общероссийский

классификатор продукции по видам экономической деятельности в целях определения предмета контракта. Более того, правильный выбор кода ОКПД 2 влияет на способ осуществления закупки, на установление требований к участникам закупки, на требования Заказчика о предоставлении участником закупки тех или иных документов в составе заявки, а также на ограничения и условия допуска отдельных видов товаров, происходящих из иностранных государств

В силу части статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 № 102 определены ограничения и условия допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пунктом 1 Постановления № 102 утвержден перечень отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В указанный перечень входят в том числе аппараты электрохирургические (код 32.50.1, 32.50.13.190). По мнению Заявителя, необходимый к поставке товар должен закупать в соответствии с кодом 32.50.13.190, следовательно, должны быть установлены ограничения и условия допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей

осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Постановлением № 102.

В соответствии с примечанием к Постановлению № 102 при применении перечня следует руководствоваться как кодом в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД или ОКПД2), так и наименованием вида медицинского изделия указанного кода.

В регистрационном удостоверении от 01.08.2016 № ФСЗ 2012/13093 на аппарат Cool - tip RF Ablation system E-series указан код ОКП 94 4420. В соответствии с переходными ключами, размещенными на сайте Министерства экономического развития РФ код ОКП 94 4420 соответствует коду ОКПД-2 26.60.13.130 — Аппараты высокочастотной и низкочастотной терапии. Указанный код установлен Заказчиком в извещении и документации об аукционе. Иных доказательств Заявитель не представил.

Таким образом, доводы жалобы Заявителя о том, что Заказчиком неверно определен код ОКПД 2, не нашел своего подтверждения.

2 . Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям данного Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) ограничение конкуренции выражается в сокращении числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, росте или снижении цены товара, не связанных с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказе хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определении общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иных обстоятельствах, создающих возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установлении органами государственной власти, органами местного

самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Кроме того, в силу пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании объекта закупки, если это возможно, должен использовать стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающуюся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными

законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

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

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку на участие в аукционе сформировать свое ценовое предложение с учетом всех условий, установленных заказчиком.

При этом, необходимо также отметить, что Заказчик формирует описание объекта закупки в зависимости от своей потребности.

Как пояснили представители Заказчика на заседании комиссии для Заказчика имеет значение ряд характеристик, которые имеются лишь у аппарата Cool - tip RF Ablation system E-series.

Так, например, для Заказчика имеет существенное значение количество выходов и количество очагов, доступных для одновременного воздействия. Заказчик указал в документации требование о наличии 3 выходов для абляции одновременно 3-х очагов.

Также Заказчиком выделена особая важность возможности аппарата выполнять как абляции, так и бескровные резекции паренхиматозных органов абляционными электродами, которые невозможно выполнять на другом аппарате.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что у аппарата Cool - tip RF Ablation system E-series имеется функция по визуализации рабочих частей электрода при введении и установке в опухоль под контролем УЗИ и компьютерной томографии. Компьютерная томография позволяет детально увидеть небольшие образования. При этом, диаметр иглы у этого аппарата (не более 1,3) позволяет разрушить только непосредственно опухоль за счет того, что такая операция может проходить

под контролем УЗИ и Компьютерной томографии. При этом, тот аппарат, который предлагается к поставке Заявителем, имеет большой размер диаметра иглы и может разрушить не только опухоль, но и иные ткани пациента.

Также представитель Заказчика пояснил, что высокая рабочая частота аппарата позволяет бескровно разрушить небольшой узел опухоли, который находится в в органе. При этом, при проведении такой операции не требуется удалять часть органа, поскольку воздействие будет оказываться непосредственно на узел образования.

Представителем Заказчика также отмечена особая важность такой функции как наличие единого сенсорного экрана с возможностью управления: режимами, контролем температуры электрода, температуры окружающей ткани, состояния пластины пациента (позиция № 2.1 технического задания). Указанная функция отсутствует у иных аппаратов. Суть указанной функции в том, что при работе аппарата выделяется определенная энергия, которая скапливается на пластину пациента и предотвращает ожоги. При проведении операций пациенты обрабатываются дезинфицирующей жидкостью, которая является легковоспламеняющейся. Поскольку на пластине скапливается ток от электрода, то в таком случае легковоспламеняющаяся жидкость может воспламенится. Приобретаемый аппарат в случае возникновения угрозы возгорания автоматически отключает энергию и информирует на экране о том, что возможно возгорание.

Все названные функции также имеют существенное значение для Заказчика

Кроме того, опровергая доводы Заявителя, представители Заказчика пояснили, что в некоторых случаях образования имеют разную степень плотности. В зависимости от плотности ткани необходимо устанавливать напряжение в ручном режиме. В целях контроля величины такого напряжения необходим вывод такой информации на экран.

Согласно части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

К жалобе в силу части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе

прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из анализа частей 1, 9 статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что именно на заявителя жалобы возложена обязанность по доказыванию обоснованности доводов жалобы с предоставлением соответствующих документов.

К жалобе ЗАО фирма «Техносвет» не приложены какие-либо документы, подтверждающие ее обоснованность, а также доказательства исследования рынка, свидетельствующие об ограничении, недопущении, устранении конкуренции.

Таким образом, доводы жалобы ЗАО фирма «Техносвет» не доказаны.

3. В силу пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании объекта закупки, если это возможно, должен использовать стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающуюся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Как видно из аукционной документации, Заказчик не указал стандарты, которым должен соответствовать поставляемый товар.

Более того, представители Заказчика на заседании комиссии пояснили, что в Российской Федерации отсутствуют какие-либо стандарты в отношении аппарата, который приобретает Заказчик.

Также Заявитель не указали в жалобах, какой конкретно ГОСТ должен был указать Заказчик в документации, следовательно, доводы жалобы не доказаны.

Исходя из изложенного, информации, представленной Заявителем, Заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, 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»,

Р Е Ш И Л А

Признать доводы жалобы ЗАО «Техносвет» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на приобретение универсального комплекса для теплового разрушения опухолей (извещение № 0169200001017000694) необоснованными в виду недоказанности доводов жалобы.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.