

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы **Заказчик:**
по Оренбургской области

Адрес места нахождения: г.Оренбург,
ул.Краснознаменная, 22

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: fo56@fas.gov.ru

№ _____
от _____

Заявитель:

Генеральному директору

ООО «Эндо-Мед»

Главному врачу ГБУЗ
«Оренбургский областной
клинический онкологический
диспансер»

Уполномоченный орган:

Директору Государственного
казенного учреждения
Оренбургской области

"Центр организации закупок"

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/33-1672/2020

10 декабря 2020 года
г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 10 декабря 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 11 декабря 2020 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления

закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии:., Членов комиссии:.,

Представители ООО «Эндо-Мед» на рассмотрение не явились, о дате, времени и месте рассмотрения извещены надлежащим образом,

Представители ГБУЗ «Оренбургский областной клинический онкологический диспансер» на рассмотрение не явились, направив в адрес Комиссии Оренбургского УФАС России письменные пояснения по существу,

Представители Уполномоченного органа на рассмотрение не явились, о дате, времени и месте рассмотрения извещены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Эндо-Мед» на действия ГБУЗ «Оренбургский областной клинический онкологический диспансер» при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий (порт/катетер, инфузионный коннектор) (номер извещения № 0853500000320012228),

УСТАНОВИЛА:

03.12.2020г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Эндо-Мед» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ «Оренбургский областной клинический онкологический диспансер» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий (порт/катетер, инфузионный коннектор) (номер извещения № 0853500000320012228) (далее – аукцион).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ 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), Заказчику, оператору электронной площадки выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Из доводов жалобы Заявителя следует, что в связи с тем, Заказчиком проводится электронный аукцион на поставку медицинских изделий (порт/катетер, инфузионный коннектор), то в данном электронном аукционе подлежат применению ограничения и условия допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 № 102 (далее Постановление № 102). Указанные изделия указаны в перечне изделий медицинского назначения N 1, № 2, утвержденном Постановлением № 102. Следовательно, данное требование не соблюдено в рамках проведения

данного электронного аукциона Заказчиком.

Из письменных пояснений представителя Заказчика установлено, что в соответствии с каталогом товаров, работ и услуг, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 N 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 № 145), Заказчиком к медицинским изделиям - порт/катетер, инфузионный коннектор применены коды КТРУ: для позиции № 1 - 32.50.13.110-00003232, для позиции № 2 - 32.50.13.190-00006878, для позиции № 3 - 32.50.13.110-00005222 с включением дополнительных характеристик с обоснованием необходимости включения таких характеристик, согласно требованиям пп. 5,6 Постановления № 145.

По мнению Заказчика, медицинские изделия - порт/катетер, инфузионный коннектор, указанные в Техническом задании, не относятся к перечню, утвержденному Постановлением № 102, поскольку соответствуют указанные позиции соответствуют коду ОКПД2 32.50.13.110, но, при этом, не соответствуют наименованию вида медицинского изделия, установленного данным кодом: «32.50.13.110 - Иглы хирургические; инструменты колющие; шприцы-инъекторы медицинские многоразового и одноразового использования с инъекционными иглами и без них». Как установлено подпунктом "а" пункта 2 Постановления № 102, для целей осуществления закупок отдельных видов медицинских изделий, включенных в перечень N 1, заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке отдельных видов указанных медицинских изделий, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее 2 заявок (окончательных предложений), удовлетворяющих требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке, которые одновременно для заявок (окончательных предложений), содержащих предложения о поставке отдельных видов медицинских изделий, включенных в перечень N 1:

- содержат предложения о поставке указанных медицинских изделий, страной происхождения которых являются только государства - члены Евразийского экономического союза;
- не содержат предложений о поставке одного и того же вида медицинского изделия одного производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц, соответствующую признакам, предусмотренным статьей 9 Федерального закона "О защите конкуренции", при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений).

При этом, согласно примечанию к перечню N 1 Постановления № 102, при применении перечня N 1 следует руководствоваться как кодом в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2), так и наименованием вида медицинского изделия. В связи с тем, что закупаемые медицинские изделия с кодом ОКПД2, установленным заказчиком, не входят в перечень N 1 Постановления N 102, оснований для установления в аукционной документации ограничений, предусмотренных Постановлением N 102, не имелось. На основании изложенного, Заказчик просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

25.11.2020г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru было размещено извещение и документация об аукционе на поставку медицинских изделий (порт/катетер, инфузионный коннектор) (номер извещения № 0853500000320012228).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 324 375,00 рублей.

Документация об аукционе утверждена Заказчиком.

Из требований п. 10 ст. 42, ч. 5 ст. 63, ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе следует, что извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе *должны содержать информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.*

Согласно ч. 3 ст. 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 ч. 13 ст. 14 Закона о контрактной системе запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в

единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Во исполнение ч. 3 ст. 14 Закона о контрактной системе Правительством РФ принято Постановление от 05.02.2015 № 102 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Данное Постановление Правительства РФ устанавливает ограничения и условия допуска товаров по двум перечням изделий медицинского назначения.

Комиссией установлено, что позиции № 1 «Порт/катетер сосудистый 32.50.13.110-00003232», № 3 «Катетер венозный центральный периферически вводимый 32.50.13.110-00005222» соответствуют коду – 32.50.12.110 - «Иглы хирургические; инструменты колющие; шприцы-инъекторы медицинские многоразового и одноразового использования с инъекционными иглами и без них» позиция № 2 «Порт/катетер инфузионный/инъекционный, имплантируемый 32.50.13.190-00006878» соответствует коду ОКПД2 32.50.13.190, установленного в перечне изделий медицинского назначения N 1 данного Постановления Правительства РФ.

При этом, согласно примечанию к перечню изделий N 1 при применении данного перечня следует руководствоваться как кодом в соответствии с *Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2)*, так и наименованием вида медицинского изделия.

Таким образом, для применения данного перечня необходимо наличие одновременно обоих критериев, указанных в примечании.

Аналогичная позиция нашла свое отражение в письмах ФАС России № 17/25505/19 от 29.03.2020г., Минфина РФ № 24-03-07/86679 от 11.11.2019 г., № 24-03-07/10737 от 17.02.2020 г.

Согласно п. 4 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 N 145, заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 данных Правил, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом, заказчик

обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции наименование товара, работы, услуги, единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии), описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Согласно каталогу товаров, работ и услуг, размещенному в единой информационной системе, по позициям № 1, № 3 КТРУ 32.50.13.110-00003232, 32.50.13.110-00005222 код ОКПД2 определен как 32.50.13.110: «Иглы хирургические; инструменты колющие; шприцы-инъекторы медицинские многоразового и одноразового использования с инъекционными иглами и без них»; по позиции № 2 КТРУ 32.50.13.190-00006878 код ОКПД2 определен как 32.50.13.190: «Аппараты назальной респираторной поддержки дыхания новорожденных; боры зубные твердосплавные;...».

Таким образом, с учетом того, что код ОКПД2, установленный заказчиком в соответствии с позицией каталога товаров, работ и услуг, не соответствует коду, указанному в перечне изделий медицинского назначения N 1, утвержденном вышеуказанным Постановлением Правительства РФ N 102, в рамках данной закупки не подлежат применению ограничения и условия допуска товаров, установленные Постановлением Правительства РФ N 102. Доказательств обратного Заявителем в материалы дела не представлены. Таким образом, довод подателя жалобы не находит своего подтверждения.

Также из жалобы следует, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот медицинские изделия, являющиеся объектом закупки.

Из письменных пояснений Заказчика следует, что все позиции объединены в один лот для обеспечения длительного венозного доступа онкологическим пациентам. Порт/катетер инфузионный/инъекционный, имплантируемый и Катетер венозный центральный периферически вводимый, предназначены для введения противоопухолевых препаратов и проведения сопроводительного лечения онкологическим больным. Использование того или иного изделия (порт-система или ПИК катетер) зависит от времени использования длительного венозного доступа у конкретного пациента и определяется врачом. По Классификатору вся продукция имеет ОКПД 2 код 32.50 «Инструменты и оборудование медицинские», поэтому является технологически и функционально связанной, и может быть объединена в один лот. Предметом закупки является поставка, а не производство. Отсутствие у участников закупки возможности поставить товар необходимый Заказчику, не означает ограничение количества участников такой закупки. Участником закупки может выступить любое юридическое лицо индивидуальный предприниматель, готовые поставить товар, требованиям документации. Из положений документации об аукционе не следует, что конкретному участнику (или нескольким участникам) торгов созданы преимущественные условия. Весь закупаемый товар находится в свободном обращении на территории Российской Федерации, поставщиком может выступить любой

участник закупки, готовый поставить продукцию, отвечающую требованиям документации и удовлетворяющее потребности Заказчика.

В соответствии п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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 3 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом..

Из смысла указанных норм следует, что если указанные в аукционной документации требования к товару не нарушают прямых запретов, установленных в пункте 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, и направлены на определение потребностей заказчика, такие положения документации не могут быть признаны нарушающими требования законодательства. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара. Положения Закона о контрактной

системе в сфере закупок не обязывают заказчика при описании объекта закупки устанавливать такие требования, которым соответствовали бы все существующие типы, виды, модели товара.

При описании объекта закупки в рассматриваемой документации заказчиком указаны необходимые ему функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара.

Как следует из представленных заказчиком пояснений и документов, установление определенных требований к товарам по позициям № 1- № 3 обусловлено потребностями заказчика, в частности для введения противоопухолевых препаратов и проведения сопроводительного лечения онкологическим больным.

Доказательств, свидетельствующих о нарушении заказчиком положений части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, о создании одним участникам закупки преимуществ перед другими, Заявитель жалобы не представил.

В силу ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Отсюда следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, в нарушение указанных норм Закона о контрактной системе, Заявителем не доказана невозможность подготовки заявки на участие в электронном аукционе, и тот факт, каким образом действия Заказчика нарушают его права и законные интересы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эндо-Мед» на действия ГБУЗ «Оренбургский областной клинический онкологический диспансер» при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий (порт/катетер, инфузионный коннектор) (номер извещения № 0853500000320012228), необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии