

Р Е Ш Е Н И Е по делу № 072/06/44/166/2023 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд необоснованной

14 сентября 2023 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции True Conf в порядке, предусмотренном главой 6 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 - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ) жалобу ООО «М» на действия заказчика Тюменская больница ФГБУЗ «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (реестровый номер закупки 0367100005923000115),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступила жалоба ООО «М» на действия заказчика Тюменская больница ФГБУЗ «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьей 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Во исполнение требований части 8 статьи 105 Закона о контрактной системе информация о содержании поступившей жалобы, дате и времени её рассмотрения размещены в реестре жалоб на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Заявитель в жалобе указывает следующие доводы:

Первый довод. Заказчиком в описании объекта закупки указаны характеристики, не позволяющие поставить товар из реестра промышленной продукции Министерства промышленности и торговли РФ, произведенной на территории Российской Федерации.

Второй довод. Совокупности характеристик, содержащихся в описании объекта закупки соответствует исключительно товар единственного производителя STERRAD производителя «Адвансд Стерилизейшн Продактс, Инк» США, на что также указывает также план-график заказчика, что по мнению заявителя указывает на ограничение количества участников закупки.

Заказчиком представлены письменные возражения, на поступившую жалобу заявителя которые приобщены в материалы дела, заказчик просит Комиссию признать жалобу заявителя необоснованной.

На ранее направленный запрос Тюменского УФАС России исх.№ ИВ/5401/23 от 12.09.2023 оператором электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» (исх.№ 5690-Д/23 от 13.09.2023) представлены в электронном виде все заявки, поступившие на участие в закупке, которые приобщены к материалам рассматриваемого дела.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Из материалов дела усматривается, что Тюменская больница ФГБУЗ «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» являясь заказчиком, выступило организатором проведения электронного аукциона на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия, с начальной (максимальной) ценой контракта 7 351 666,66 рублей.

Информация об электронном аукционе была размещена 01.09.2023 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0367100005923000115.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения закупки <http://roseltorg.ru>

Частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе предусмотрено, что запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Частью 2 статьи 19 Закона о контрактной системе предусмотрено, что для целей настоящей статьи под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

По первому доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее

Частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 РФ устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок.

Частью 1 статьи 30.1 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при условии установления Правительством РФ минимальной доли закупок заказчик обязан осуществить закупки исходя из минимальной доли закупок и перечня товаров, определенных Правительством РФ в соответствии с частью 3 статьи 14 настоящего Федерального закона.

Пунктом 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее в том числе, 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 такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14

настоящего Федерального закона.

Согласно приказу Министерства здравоохранения РФ от 06.06.2012 № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» классификация медицинских изделий формируется в электронном виде по группам и подгруппам медицинских изделий и размещается на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения в сети Интернет (<https://roszdravnadzor.gov.ru/>), номенклатурная классификация содержит:

- **числовое обозначение вида медицинского изделия - шестизначный идентификационный уникальный номер записи, представленный на сайте в первом столбце таблицы (столбец «Код»);**
- наименование вида медицинского изделия (столбец «Наименование»);
- описание вида медицинского изделия (столбец «Описание»).

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что заказчиком к описанию объекта закупки применена позиция КТРУ 32.50.12.000-00000009 «Стерилизатор плазменный» (дата начала обязательного применения позиции КТРУ: 18.03.2021). Из содержания позиции КТРУ 32.50.12.000-00000009 «Стерилизатор плазменный» следует, что в указанной позиции КТРУ содержится указание на вид медицинского изделия по номенклатурной классификации медицинских изделий: **код 215790 «Стерилизатор плазменный».**

Пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014 «О минимальной обязательной доле закупок российских товаров и ее достижении заказчиком» установлена согласно приложению минимальная обязательная доля закупок российских товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) отдельных видов, при осуществлении закупок которых установлены ограничения допуска товаров, происходящих из иностранных государств (далее - минимальная доля закупок), определенную в процентном отношении к объему закупок товаров (в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг) соответствующего вида, осуществленных заказчиком в отчетном году.

Согласно позиции 92 приложения к Постановлению Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014 – код ОКПД 2 – 32.50.12.000 «Стерилизаторы воздушные, стерилизаторы паровые» соответствуют следующим видам по номенклатурной классификации медицинских изделий (коды): 107840, 111930, 122760, 125800, 125810, 144910, 150480, 173090, 330780.

При этом, **код 215790** содержащийся в позиции примененной заказчиком к описанию объекта закупки позиции КТРУ 32.50.12.000-00000009 **в позиции 92** приложения к Постановлению Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014 **отсутствует**, а следовательно, не включены в минимальную долю закупок по Постановлению Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014, а следовательно, заказчик не обязан применять требования Постановлению Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014 к

рассматриваемой закупке.

Нельзя не отметить, что понятие «равнозначности» кодов номенклатурной классификации медицинских изделий в законодательстве Российской Федерации не существует.

Вместе с тем, пункт 3 Постановления Правительства РФ от 03.12.2020 № 2014, а равно части 13, 14 статьи 22 Закона о контрактной системе содержат такие термины как «идентичность» и «однородность» товаров, работ, услуг, а не «равнозначность кодов номенклатурной классификации медицинских изделий», о чем указывает в жалобе заявитель, что не есть одно и то же.

Стерилизаторы плазменные выделены в самостоятельный код 215790 номенклатурной классификации медицинских изделий, который содержится в позиции КТРУ 32.50.12.000-00000009 «Стерилизатор плазменный».

Предположение заявителя о том, что описанию закупаемого заказчиком стерилизатора плазменного соответствует равнозначный код 150480 номенклатурной классификации медицинских изделий «Стерилизатор озоновый/на основе пероксида водорода», не соответствует действительности. Код 150480 номенклатурной классификации медицинских изделий «Стерилизатор озоновый/на основе пероксида водорода» включает в себя иное наименование и описание, из которых следует использование при стерилизации медицинского оборудования принципиального другого метода стерилизации на основе озонного газа. В свою очередь, при плазменной стерилизации применяется технология низкотемпературной плазмы.

Указанный довод жалобы заявителя, Комиссия полагает признать необоснованным.

По второму доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Пунктом 14 части 3 статьи 4 Закона о контрактной системе предусмотрено, что единая информационная система содержит каталог, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 5 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее в том числе, наименование объекта закупки, информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, **установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона**, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования.

Частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе предусмотрено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее также – КТРУ), а также **правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством РФ.**

Пунктом 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «г» и «е» - «з» пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 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», 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 следующую информацию:

- а) наименование товара, работы, услуги;
- б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);
- в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Пунктом 5 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке (в случае если Федеральным законом предусмотрена документация 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, за исключением определенных случаев.

Пунктом 6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что в случае предоставления 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).

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что заказчиком к описанию объекта закупки применена позиция КТРУ 32.50.12.000-00000009 «Стерилизатор плазменный» (дата начала обязательного применения позиции КТРУ: 18.03.2021), в содержании указанной позиции отсутствовали характеристики закупаемого товара, в этой связи, заказчик осуществлял описание объекта закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе.

Заказчик в лице Тюменской больницы ФГБУЗ «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» является медицинским учреждением.

Статьёй 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» в качестве одного из основополагающих принципов охраны здоровья провозглашен приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Потребность медицинского учреждения в необходимом товаре формируется исходя из требований, предъявляемых к лечебным процессам, уровня подготовленности медицинского персонала, финансирования (доведенных лимитов бюджетных ассигнований).

Потребность в характеристиках товара указанного в описании объекта закупки формировалась заказчиком (являющимся медицинским учреждением) в том числе, исходя из необходимости оказания квалифицированной медицинской помощи пациентам.

Статьёй 6 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к числу основных принципов контрактной системы относятся принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции.

Медицинским учреждением в извещении об осуществлении закупки могут быть установлены требования к медицинскому изделию с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемого вида деятельности (пункт 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017).

Пунктом 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) предусмотрено, что установление требований к закупаемому товару, которые соответствуют конкретному производителю, *в отсутствие специфики использования такого товара* является нарушением статьи 33 Закона о контрактной системе.

Необходимо отметить, что закупаемый товар находится в свободном обороте на территории Российской Федерации, следовательно, любой участник закупки, соответствующий требованиям законодательства, может осуществить поставку такой продукции.

Выбор контрагентов (официальных дистрибьюторов), у которых потенциальный участник закупки может приобретать товар, характеристики которого соответствуют требованиям заказчика, описание объекта закупки не ограничены.

Потребности заказчика (государственные или муниципальные нужды) не могут

рассматриваться как вторичные по отношению к интересам и возможностям участников размещения заказа, а извещение об осуществлении закупки не содержит указаний на конкретные модели оборудования, товарный знак, фирменные наименования, наименования производителей, конкретную страну происхождения товара или иные индивидуализирующие сведения о закупаемом оборудовании.

Заказчик не обязан формировать описание объекта закупки таким образом, чтобы под установленные заказчиком характеристики подходили все без исключения товары всех имеющихся производителей.

Возможность поставки товара характеристики которого будут соответствовать только единственному (конкретному) производителю, учитывая позицию Верховного Суда РФ (пункт 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) действующим законодательством о контрактной системе допускается, в случае наличия специфики использования такого товара.

В заседании Комиссии Тюменского УФАС России заказчик пояснил, что описанию объекта закупки для товара «Стерилизатор плазменный», соответствуют стерилизаторы плазменные как минимум двух производителей, а именно:

1) «Адвандс Стерилизейшен Продактс Инк», США, стерилизатор плазменный STERRAD NX с технологией All Clear;

2) «Лаокен МедикалТехнолоджи Ко., Лтд», Китай, стерилизатор плазменный LK/MJG 50 (Bench Top).

Комиссия Тюменского УФАС России изучила содержание заявок участников поступивших на участие в рассматриваемой закупке и установила, что подано две заявки, и участниками предложен к поставке товар двух разных производителей, что опровергает довод заявителя о том, что описанию объекта закупки соответствует исключительно товар единственного производителя.

Изменение параметров закупаемого товара привело бы к неудовлетворению потребности заказчика, что не соответствует целям и задачам системы государственных закупок. Какие-либо доказательства, подтверждающие существование объективных препятствий в приобретении требуемого к поставке медицинского изделия в материалы дела не представлено.

Относительно довода заявителя о требовании «Год выпуска оборудования не ранее 2022» необходимо отметить следующее.

Год выпуска товара не является ни технической, ни функциональной характеристикой товара, ни его потребительским свойством и не может самостоятельно без конкретных характеристик продукции выступать показателем, указывающим на конкретного производителя.

При закупке медицинских изделий год выпуска является обязательным требованием к содержанию спецификации контракта в соответствии с типовым контрактом на поставку медицинских изделий (приказ Министерства

здравоохранения РФ от 15.10.2015 № 724н).

Проведенный заказчиком анализ рынка плазменных стерилизаторов при подготовке обжалуемой закупки показал, что на рынке присутствуют стерилизаторы производства 2022 года и позднее, различия в характеристиках оборудования с годом производства 2022 года и 2023 года отсутствуют, потребностям заказчика удовлетворяют стерилизаторы плазменные как 2022, так и 2023 года выпуска. Требования о более позднем годе выпуска оборудования может, наоборот, повлечь ограничение конкуренции как между поставщиками, так и между производителями оборудования. Указанный довод заявителя не соответствует фактической ситуации на рынке, а предположения заявителя о том, что год выпуска 2022 указывает на оборудование конкретного производителя, не имеет логического обоснования.

Обращаем внимание, что в описание объекта закупки заказчиком не включены 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, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что заявителем не доказан факт ограничения количества участников закупки при установлении спорных характеристик закупаемого товара, невозможности приобретения и поставки товара с требуемыми заказчику характеристиками, технической, экономической нецелесообразности и избыточности установленных характеристик товара, отражающих потребность заказчика.

Указанный довод жалобы заявителя, Комиссия полагает признать необоснованным.

Относительно поступившего в электронном виде на электронную почту Тюменского УФАС России ходатайства ООО «М» о приобщении к слушаниям дополнительных материалов, Комиссия Тюменского УФАС России по результатам изучения указанного документа отмечает, что доводы изложенные в указанном ходатайстве не имеют абсолютно никакого отношения к рассматриваемому делу, кроме того, в заседании Комиссии представитель заявителя пояснила, что с учетом ограниченных сроков рассмотрения жалобы, заявитель указанное ходатайство на электронный адрес заказчика в целях его заблаговременного информирования не направлял, что объективно лишило заказчика представить какие-либо свои возражения по заявленному ООО «М» ходатайству.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым признать жалобу ООО «М» необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «М» на действия заказчика Тюменская больница ФГБУЗ «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического

агентства» при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (реестровый номер закупки 0367100005923000115) **необоснованной**.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии