

**РЕШЕНИЕ** по делу № 072/06/44/79/2023 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд необоснованной

16 мая 2023 года

г. Тюмень

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), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) 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 (утв. приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014) жалобу индивидуального предпринимателя Смирновой Марины Геннадьевны на действия заказчика ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) при проведении электронного аукциона на поставку товара (реестровый номер закупки 0367100000823000188),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступила жалоба Смирновой Марины Геннадьевны на действия заказчика ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) при проведении электронного аукциона на поставку товара.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьёй 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Во исполнение требований части 8 статьи 105 Закона о контрактной системе информация о содержании жалобы, времени и месте ее рассмотрения размещены в реестре жалоб на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Заявитель в жалобе указывает, что позиция 3 описания объекта закупки сформирована под товар единственного производителя – «Бакстер Хелскеа СА», набор гемостатический Floseal безыгольный, 5 мл., указанное описание не позволяет подать заявку на участие в закупке с аналогичным медицинским изделием другого производителя.

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

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

Из материалов дела усматривается, что ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) являясь заказчиком, выступило организатором проведения электронного аукциона на поставку товара, с начальной (максимальной) ценой контракта 4 316 626,00 рублей.

Информация об электронном аукционе была размещена 03.05.2023 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0367100000823000188.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения электронного аукциона <http://www.rft-tender.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 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.

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.

Техническим заданием (приложение № 3 к извещению об осуществлении закупки) установлены следующие характеристики требуемого к поставке медицинского изделия:

	Наименование объекта закупки (товара)	Функциональные, технические, качественные характеристики объекта закупки (товара)	Ед изм	К-во
1	Код позиции КТРУ 32.50.50.190-00000882  Средство гемостатическое на основе желатина	Рассасывающаяся стерильная гемостатическая губка на основе свиного желатина, со сроками рассасывания не менее 4-6 недель (значение в диапазоне). Размер не менее 7см x 5см x 0,1см. Каждая штука в индивидуальной стерильной упаковке, в заводской упаковке (коробке) не более 20шт.	шт	400
2	Код позиции КТРУ 32.50.50.190-00000882  Средство гемостатическое на основе желатина	Рассасывающаяся стерильная гемостатическая губка на основе свиного желатина, со сроками рассасывания не менее 4-6 недель (значение в диапазоне). Размер не менее 7см x 5см x 1см. Каждая штука в индивидуальной стерильной упаковке, в заводской упаковке (коробке) не более 20шт.	шт	2000
3	Код позиции КТРУ 32.50.50.190-00000882  Средство гемостатическое на основе желатина	Набор компонентов, позволяющих приготовить гемостатическую смесь. Должен включать: гемостатическую матрицу из бычьего желатина, человеческий тромбин VH S/D, наконечники, предварительно заполненную раствором хлорида натрия ампулу, адаптер для флакона безыгольный для разведения без использования иглы. Наконечники предназначены для облегчения применения смеси в подлежащей лечению области. Матрица должна состоять из перекрестно сшитых желатиновых гранул в стерильной и апиrogenной форме в стандартном одноразовом шприце. Тромбин (человека) VH S/D должен представлять собой стерильный, апиrogenный, лиофилизированный, обработанный паром, растворителем и детергентом порошок, полученный из пула человеческой плазмы. Раствор хлорида натрия – это стерильный и апиrogenный раствор. После разведения лиофилизированного тромбина в растворе хлорида натрия полученный раствор тромбина содержит не менее 500 МЕ/мл тромбина. Полученная итоговая смесь должна представлять собой комбинацию желатиновой матрицы и тромбина. Готовая матрица – это биосовместимый продукт, который резорбируется в диапазоне не уже чем в течение 6-8 недель. Состав набора: Матрица гемостатическая на основе желатина в шприце не менее 5 мл, не менее 1 шт; Шприц с гнездовым коннектором типа Луер 5 мл, не менее 1 шт; Наконечник адаптера не менее 2 шт; Наконечник эластичный для доставки не менее 1 шт; Тромбин человеческий во флаконе не менее 2500 МЕ, не	шт	50

	менее 1 шт; Адаптер для флакона безыгольный не менее 1 шт; Раствор натрия хлорида 0,9 % в ампуле, 5 мл, не менее 1 шт; Инструкция по применению на русском языке. Стерильно.		
--	--	--	--

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 Российской Федерации 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 РФ 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:

- 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).

Пунктом 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что **в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона.**

Пунктом 12 Правил формирования и ведения в ЕИС в сфере закупок КТРУ (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что код позиции каталога формируется на каждую позицию каталога и представляет собой уникальный цифровой код на основе кода Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

По смыслу пункта 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) его применение обусловлено отсутствием в каталоге кода закупаемого товара как такового, что предоставляет возможность заказчику осуществить описание объекта закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе.

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что заказчиком соблюдены требования описания объекта закупки поскольку в примененной заказчиком к описанию объекта закупки позиции КТРУ 32.50.50.190-00000882 отсутствовали какие-либо характеристики товара.

Заказчик – ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) является медицинским учреждением.

Статьей 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.

Статьей 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 (лекарственному препарату) 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, описанием 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.

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.

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.

Ссылки заявителя на различную судебную и ведомственную (административную) практику антимонопольных органов является несостоятельной, поскольку судебная, а равно административная практика не является источником права в Российской Федерации, указанные правоприменительные акты вынесены в рамках иных процедур закупок, с участием иных лиц, а следовательно, не имеют преюдициального или прецедентного характера, и не являются общеобязательными государственными предписаниями постоянного или временного характера которые распространяются на неопределенный круг лиц. Комиссия Тюменского УФАС России дает самостоятельную (независимую) оценку конкретным обстоятельствам дела, и абсолютно никак не связана решениями иных правоприменительных органов.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым признать жалобу ИП Смирновой М.Г. необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктами 3.34, 3.36 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы (утв. приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014),

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу индивидуального предпринимателя Смирновой Марины Геннадьевны на действия заказчика ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) при проведении электронного аукциона на поставку товара (реестровый номер закупки 0367100000823000188) **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