

Общество с ограниченной
ответственностью «РТС-тендер»
набережная Тараса Шевченко, д. 23А,
г. Москва, 121151 ko@rts-tender.ru
ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "ТУЛЬСКИЙ
ОБЛАСТНОЙ ПЕРИНАТАЛЬНЫЙ ЦЕНТР
ИМЕНИ В.С. ГУМИЛЕВСКОЙ"
ул.Вильямса, д.1Д, г.Тула, 300053
guz.toperincentr@tularegion.ru
Государственное казенное
учреждение Тульской области «Центр
организации закупок» пр-т Ленина, д. 2,
г. Тула, 300041 coz@tularegion.ru
общество с ограниченной
ответственностью "Биосистемы"
ул.Профессора Попова, д.23, литера Е,
помещение 3Н/5Н, комната 207,
вн.тер.г. Аптекарский остров, г.Санкт-
Петербург, 197022 main@bioline.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/106-1028/2022

16 сентября 2022 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 посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Биосистемы» (далее – Заявитель, Общество, ООО «Биосистемы») (вх. № 20-ЭП/22 от 12.09.2022) на действия государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной перинатальный центр имени В.С. Гумилевской» (далее - Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку молокоотсосов с электропитанием (закупка № 0366200035622004953) (далее – Электронный аукцион, Закупка), 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), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии:

-<...>представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение), комиссии по осуществлению закупок государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) по доверенности;

- <...> - представителей Заказчика по доверенности;

- <...>. - представителей Общества по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

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

ООО «Биосистемы» в жалобе указывает, что Заказчиком в подпункте 1.2 пункта 7 «Требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам (при необходимости) товара» Описания объекта закупки извещения о Закупке для товара - Молокоотсос с электропитанием установлено требование о наличии отдельной программы запуска лактации.

По мнению Заявителя, технические характеристики закупаемого товара - Молокоотсос с электропитанием, имеющего отдельную программу запуска лактации, соответствуют только одному производителю и модели –

MedelaSymphony (Швейцария). Ни один из других, в том числе отечественных производителей, не соответствует техническим характеристикам, установленным Заказчиком. Полагает, что нарушен принцип равноправия между участниками закупки, так как поставка техники любого другого производителя невозможна.

В подтверждение данного довода Общество представило сравнительную таблицу технических характеристик, установленных Заказчиком и возможного к поставке товара.

Заявитель считает требование о наличии у закупаемого оборудования отдельной программы запуска лактации излишним, не обусловленным действующими нормативными документами.

Кроме того, Заявитель указывает, что с учетом ответа на запрос о разъяснении положений извещения о Закупке, им установлено, что Заказчик закупает оборудование, исходя из имеющихся у него расходных материалов, а также ранее закупленного оборудования, что не предусмотрено Законом, а также не позволяет закупить новый товар, который будет больше подходить для целей Заказчика.

В связи с изложенным, Общество считает, что Заказчик необоснованно ограничил конкуренцию, и тем самым нарушил требования законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок, а также антимонопольные требования к торгам, предусмотренные положениями Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ.

Представители Заявителя поддержали доводы жалобы в полном объеме.

Уполномоченное учреждение, Заказчик в материалы дела представили письменные возражения на рассматриваемую жалобу, в которых указывают на несогласие с доводами Заявителя.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правилами внеплановой проверки по вопросу соблюдения субъектами контроля требований Закона при проведении Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями), предусмотренными Законом, 31.08.2022 размещено в единой информационной системе. В извещение о Закупке 07.09.2022 внесены изменения.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 064 000,00 рублей.

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

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного

законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ (далее - Закон 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 заявитель 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.

В отношении иных доводов жалобы установлено следующее.

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

В силу положений пункта 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона 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.

Таким образом, описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки усыновлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 42 Закона 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 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 установлено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Так Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Правила формирования и ведения каталога), Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Правила использования каталога) утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145.

Правилами использования каталога предусмотрено:

Каталог используется заказчиками в целях:

- а) обеспечения применения информации о товарах, работах, услугах, в том числе в извещении об осуществлении закупки;
- б) описания объектов закупки, которое включается в извещение об осуществлении закупки (пункт 2);

Заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 Правил формирования и ведения каталога 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) (пункт 4).

В свою очередь согласно пункту 10 Правил формирования и ведения каталога в позицию каталога включается, в том числе наименование товара, работы, услуги и информация, содержащая описание товара, работы, услуги.

На основании пункта 5 Правил использования каталога заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки 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 случаев, предусмотренных подпунктами а, б пункта 5 Правил использования каталога.

В случае предоставления дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил использования каталога, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога) (пункт 6).

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 (пункт 7).

Согласно извещению о Закупке объектом Закупки является поставка молокоотсосов с электропитанием, код позиции по КТРУ - 32.50.50.190-00000789.

Вместе с тем указанные выше позиции КТРУ не содержат сведений о характеристиках товара, в связи с чем Заказчик при использовании такой позиции каталога самостоятельно осуществляет описание объекта закупки в соответствии с положениями статьи 33 Закона.

Таким образом, позиции Описания объекта закупки извещения о Закупке в части определения технических, качественных характеристик товара составлялись Заказчиком в соответствии с требованием пункта 7 Правил использования каталога.

Из письменных и устных пояснений Заказчика следует, что в связи с отсутствием характеристик и их значений в описании товара, установленных в КТРУ, и необходимости полного объективного описания объекта закупки с учетом положений статьи 33 Закона, Заказчик использовал характеристики, приведенные в Описании объекта закупки извещения о Закупке.

При формировании Описания объекта закупки Заказчик исходил из своих объективных потребностей и собственного опыта работы.

Заказчик пояснил, что установленное в Описании объекта закупки требование о наличии отдельной программы запуска лактации не является излишним, как указывает Заявитель в жалобе, так как ГУЗ «Тульский областной перинатальный центр имени В. С. Гумилевской» является учреждением III уровня и в нём рождаются все недоношенные дети г.Тулы и Тульской области. Программа запуска лактации упрощает процесс становления лактации при рождении женщиной недоношенного ребенка. В данном случае, стандартизованное и упрощенное решение проблемы становления лактации позволяет запустить лактацию у матерей, вынужденных делать это без участия ребенка, находящегося в отделении реанимации и интенсивной терапии новорожденных, быстрее, чем при использовании обычной программы сцеживания, что позволяет стационару достичь лучших показателей вскармливания грудным молоком недоношенных детей и детей с патологиями, содержащихся отдельно от матерей и временно не способных сосать грудь, и улучшать показатели выхаживания таких детей.

Заказчик указывает, что последовательное использование программ запуска лактации и 2-фазного сцеживания, имитирующих сосательное поведение младенцев в период инициации и поддержания лактации, является более эффективным и продуктивным для матерей, имеющих недоношенных младенцев. Наличие 2-х программ (программы запуска лактации и 2-фазного сцеживания) позволяет осуществлять одновременное оказание помощи женщине, родившей доношенного и недоношенного ребенка. Программа запуска лактации воспроизводит естественный ритм сосания малыша в первые дни лактации (максимально близко не только по частоте и силе всасывания, но также и ритму сосания), что позволяет достигать сопоставимых результатов.

Заказчик сообщает, что Методические рекомендации «Программа оптимизации вскармливания детей первого года жизни Российской Федерации» от 2019 на которые в том числе ссылается Заявитель в жалобе, носят рекомендательный характер и не являются законодательными нормами, обязательными к исполнению.

Заказчик указывает, что матери, использующие программу запуска лактации с последующей программой двухфазного сцеживания, достигли значительно более высоких суточных объемов молока в течение первых двух недель жизни ребенка и продуцируют достаточное количество молока для исключительно грудного вскармливания в отсроченные промежутки времени, в сравнении с использованием только технологии двухфазного сцеживания.

Помимо этого, товар, являющийся объектом Закупки, выделен Заказчиком в отдельный лот, что позволяет Заказчику устанавливать в Описании объекта закупки значимые требования к характеристикам медицинского изделия даже с учетом наличия на рынке только одного товара, подходящего под совокупность требований, установленных Заказчиком. Законом не предусмотрено каких-либо ограничений по включению в извещение о закупке требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика. При этом Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников размещения заказа для государственных и муниципальных нужд, то есть действующее законодательство не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в извещении о Закупке устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Проанализировав представленные в материалы дела документы и сведения, исходя из пояснений Заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

Требования к функциональным и техническим характеристикам закупаемого товара содержатся в приложенном к извещению о Закупке документе «Описание объекта закупки», в том числе в подпункте 1.2 пункта 7 установлено требование к поставляемому товару о наличии отдельной программы запуска лактации.

Комиссия отмечает, что правом Заказчика является возможность включения в извещение о Закупке характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Законом не предусмотрены ограничения по включению в извещение о Закупке требований к товарам, являющихся значимыми для Заказчика.

По общему правилу указание заказчиком в извещении о Закупке особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Такая правовая позиция отражена и в пункте 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2017, в соответствии с которым под "спецификой использования товара" понимается требование "с учетом собственных потребностей заказчика и исходя из специфики осуществляемого вида деятельности".

Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона следует, что определяющим фактором при установлении заказчиком соответствующих требований являются потребности заказчика, а не хозяйствующих субъектов, принимающих участие в закупке. Законом не предусмотрены ограничения по включению в документацию об электронном аукционе требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу о том, что содержащиеся в документе «Описание объекта закупки» извещения о Закупке характеристики не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона.

Кроме того, объектом данной Закупки является поставка товара, а не его изготовление.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель.

Участник закупки может не являться производителем требуемого к поставке товара, при этом быть готовым поставить товар, соответствующий требованиям документации, составленной в соответствии с потребностями Заказчика.

В извещении о Закупке, в том числе в Описании объекта закупки, не содержится непредусмотренных законом требований; объектом закупки не является технология производства либо изготовление соответствующего изделия; отсутствуют требования к "процессам и методам производства". В извещении о

Закупке не установлено дополнительных требований к самому товару и требований к участникам закупки, отсутствуют требования о поставке товара исключительно производителем.

Таким образом, товар может быть предложен заказчику различными поставщиками товара, круг которых неограничен, о чем свидетельствуют представленные в материалы дела коммерческие предложения потенциальных участников закупки.

Комиссия при рассмотрении дела приходит к выводу о том, что объект закупки описан Заказчиком исходя из имеющихся потребностей, с учетом положений Закона; доказательств того, что указанное описание объекта закупки привело или могло привести к ограничению конкуренции или уменьшению количества потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Закон не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в извещении о закупке устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона в сфере закупок 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, 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.

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует об ограничении числа участников торгов.

Необходимо отметить, что Заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

В рассматриваемом деле обстоятельств, которые могли бы повлиять на ограничение конкуренции не установлено.

Ввиду изложенного в рассматриваемом случае в Описании объекта закупки установлены четкие и конкретные требования к закупаемому товару с учетом собственной потребности Заказчика, исходя из специфики осуществляемого им вида деятельности, что не противоречит требованиям действующего законодательства.

Следовательно, доводы Заявителя о нарушении Заказчиком требований Закона

при описании объекта Закупки в ходе заседания Комиссии своего подтверждения не нашли.

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

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод общества с ограниченной ответственностью «Биосистемы» о нарушении Заказчиком положений Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

2. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.

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

Председатель Комиссии: <...>

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Член Комиссии: <...>