

10.03.2017

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Первый Элемент» (далее – ООО «Первый Элемент», Заявитель, Общество) б/н от 02.03.2017 (вх. 984 от 03.03.2017) на действия государственного учреждения здравоохранения «Ефремовская районная больница № 1 имени А.И. Козлова» (далее - Заказчик), государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку эндопротезов (закупка № 0366200035617000150) (далее – Электронный аукцион), 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, утвержденным 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» (далее - Административный регламент), в присутствии:

- представителя Уполномоченного учреждения, аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) по доверенности;
- представителя Заказчика по доверенности;
- представителя Заявителя по доверенности

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России, поступила жалоба Заявителя на действия Уполномоченного учреждения, Заказчика при проведении Электронного аукциона.

По мнению подателя жалобы, Заказчиком неправомерно включены в документацию об электронном аукционе требования, ограничивающие количество участников закупки.

ООО «Первый Элемент» считает, что характеристики товара, закупаемого в рамках данного Электронного аукциона, установленные Заказчиком в подпунктах 2.1.3, 2.1.4, 2.3.5, 2.3.6 пункта 7 части II. «Техническое задание» документации об электронном аукционе, соответствуют товару одного производителя.

Также Заявитель в жалобе указывает, что в подпунктах 1.1.7, 1.1.9, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.8, 2.1.10, 2.2.2, 2.3.5, 2.3.6 пункта 7 части II. «Техническое задание» документации об электронном аукционе Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 33,

пункта 2 части 1 статьи 64 Закона установлены избыточные, не имеющие обоснования требования к закупаемым товарам, не предусмотренные ГОСТ Р ИСО 7206-2-2013.

Данные факты, по мнению Заявителя, ограничивают количество участников данной закупки, в том числе отечественных производителей такого товара, и свидетельствуют о нарушении положений статьи 17 Федерального закона Российской Федерации от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Общество просит Тульское УФАС России провести внеплановую проверку Электронного аукциона, выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Представитель ООО «Первый Элемент», присутствующий на заседании Комиссии, в полном объеме поддержал доводы жалобы.

Представитель Уполномоченного учреждения, Аукционной комиссии, присутствующий на заседании Комиссии, не согласился с позицией Заявителя, представил письменные пояснения на рассматриваемую жалобу.

Заказчиком письменных пояснений на рассматриваемую жалобу не представлено.

Вместе с этим, в ходе заседания Комиссии, со ссылкой на ранее данные Заказчиком разъяснения положений документации об электронном аукционе на аналогичные с доводами жалобы Общества вопросы, представителем Заказчика было пояснено следующее.

Требования к техническим, функциональным, качественным характеристикам поставляемых товаров были сформулированы Заказчиком в соответствии с положениями статьи 33 Закона, с учетом потребностей Заказчика исходя из специфики деятельности Заказчика.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

В документации об электронном аукционе описаны объективные потребности Заказчика в товаре; наличие спорных характеристик товара является для работников учреждения принципиально важным и необходимым условием для качественного выполнения услуг в сфере своей профессиональной деятельности.

Представитель Заказчика указал, что Заказчик не может подстроиться под каждого потенциального участника закупки и руководствуется, прежде всего, своей потребностью в использовании товара, который бы соответствовал необходимым требованиям Заказчика, выраженным в объективной форме.

В обоснование своей позиции представитель Заказчика привел, в том числе

следующие факты.

Характеристики приобретаемого товара, указанные в подпункте 1.1.7 «Длина шейки (с увеличенным офсетом) мм» с требуемым значением «Не менее 43,2» и подпункте 1.1.9 «Длина ножки увеличивается с шагом в 5 мм, начиная с 115 мм заканчивая 190 мм» с требуемым значением «соответствие» пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе, обусловлены тем, что увеличенный офсет ножки эндопротеза применяется для восстановления естественной анатомии пациента.

Требование о том, что закупаемый эндопротез тазобедренного сустава цементной фиксации должен иметь варианты с калькарной площадкой и без неё (подпункт 2.1.3 пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе) продиктовано тем, что калькарная площадка необходима в случаях, когда присутствуют трещины (в том числе и скрытые) на калькаре. Калькарная площадка позволяет увеличить первичную стабильность ножки, и уменьшить риск ревизии. Ножки с калькарной площадкой представлены на рынке несколькими производителями.

Указание Заказчиком характеристик приобретаемого товара, содержащихся в подпункте 2.1.4 «Компонент в проксимальной части должен иметь горизонтальные ребра, циркулярно по всему периметру, количество которых увеличивается с увеличением размера компонента» с требуемым значением «соответствие» и подпункте 2.1.8 «Горизонтальные ребра в проксимальной части ножки, должны обеспечивать распределение нагрузки на кость и предупреждать проседание ножки переводя максимум нагрузки в компрессию и увеличивать площадь поверхности, %» с требуемым значением «15» пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе определено тем фактом, что наличие борозд стимулирует нарастание кости, обеспечивает долговечную стабильность. Трансформация сил из ротационных в компрессионные, которая происходит благодаря наличию борозд, важна для осевой стабильности ножки. Данные особенности геометрии позволяют снижать риск ревизии.

Указание на необходимость того, что ножка эндопротеза должна иметь гидроксиапатитовое покрытие с контролируемой толщиной, микрон в $155+/-35$ м, что должно создавать оптимальные условия для интеграции инертного имплантата и живой кости, микрон (подпункт 2.1.10 пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе) обусловлено тем, что за 30 лет применения ножек с гидроксиапатитовым покрытием было клинически доказано и данные отражены в крупнейших национальных регистрах, что ножки с толщиной покрытия $155+/-35$ микрон имеют самые высокие показатели выживаемости, а также наибольшее количество установленных единиц. Выживаемость ножек ножки с толщиной покрытия $155+/-35$ микрон составила 97.7% за 15 лет, 96.8% за 20 лет и 96.3% за 25 лет.

Кроме этого, представитель Заказчика отметил, что крупнейшие национальные регистры выживаемости ацетабулярных компонентов при ТЭТБС продемонстрировали самые высокие показатели выживаемости для чашек с бесцементной фиксацией, достигаемой при помощи пористого покрытия. Размер пор около 250 микрон позволяет достичь оптимальной остеоинтеграции, что обеспечивает первичную стабильность чашки и достижение вторичной стабильности - биологической фиксации.

В подпунктах 2.3.5 и 2.3.6 пункта 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе указаны стандартные характеристики вкладышей, присущие большинству продуктов данного типа, представленных на рынке производителями, и не имеют никакого отношения к компоненту бедренной системы AML, так как система AML – бедренная ножка, и давно снята с производства.

Представитель Заказчика указал, что закупаемый Заказчиком товар не является уникальным, он свободно обращается на рынке, а требованиям к поставляемым товарам, установленным пункте 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе, отвечают товары как минимум двух производителей, а именно - ООО «Джонсон & Джонсон», Smith&Nephew.

Так же представитель Заказчика пояснил, что для обоснования начальной максимальной цены контракта Заказчиком было сделано пять запросов потенциальным участникам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) о предоставлении ценовой информации.

В адрес Заказчика поступили предложения от 3-х потенциальных участников определения поставщика (подрядчика, исполнителя), что свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников данной закупки.

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 внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком, Уполномоченным учреждением требований Закона при проведении Электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 21.02.2017 № 212 объявлен аукцион в электронной форме на право заключения контракта на поставку эндопротезов; создана Аукционная комиссия, определен ее состав.

Извещение о проведении электронного аукциона и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку эндопротезов (далее – документация об электронном аукционе), утвержденная директором государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», 22.02.2017 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 094 600, 00 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобе ООО «Первый Элемент», Комиссией установлено следующее.

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного

законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном им порядке.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона 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.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные

обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Частью 2 статьи 33 Закона предписано, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1 настоящей статьи](#), 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.

Следовательно, требования документации об электронном аукционе к товару, с учетом целей и принципов контрактной системы, должны носить объективный характер, быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика, не выходить за рамки стандартных требований для таких товаров, не допускать ограничения круга участников закупки, в том числе по причине невозможности подтверждения их соответствия требованиям документации об электронном аукционе и действующим государственным стандартам.

В пункте 7 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе для приобретаемых товаров - Эндопротез тазобедренного сустава цементной фиксации и Эндопротез тазобедренного сустава бесцементной фиксации Заказчиком установлены среди прочих следующие характеристики:

- «Длина шейки (с увеличенным офсетом), мм» с требуемым значением «Не менее 43,2» (подпункт 1.1.7);
- «Длина ножки увеличивается с шагом в 5 мм, начиная с 115 мм заканчивая 190 мм» с требуемым значением «соответствие» (подпункт 1.1.9);
- «Должен иметь варианты с калькарной площадкой и без неё» с требуемым значением «соответствие» (подпункт 2.1.3);
- «Компонент в проксимальной части должен иметь горизонтальные ребра, циркулярно по всему периметру, количество которых увеличивается с увеличением размера компонента» с требуемым значением «соответствие» (подпункт 2.1.4);
- «Горизонтальные ребра в проксимальной части ножки, должны обеспечивать распределение нагрузки на кость и предупреждать проседание ножки переводя максимум нагрузки в компрессию и увеличивать площадь поверхности, %» с требуемым значением «15» (подпункт 2.1.8);
- «Ножка должна иметь гидроксиапатитовое покрытие с контролируемой толщиной, микрон в 155+/-35 м, что должно создавать оптимальные условия для интеграции инертного имплантата и живой кости, микрон» с требуемым значением «наличие» (подпункт 2.1.10);
- «Покрытие выполнено путем спекания металлических зерен, с размером пор между ними около 250 микрон из титанового сплава, с кольцевым запирающим механизмом для вкладыша» с требуемым значением «соответствие» (подпункт 2.2.2);
- «Нейтральный вкладыш с латеризацией +4 мм должен приводить к удлинению

конечности и к увеличению офсета (если чашка установлена с углом отведения 45°) на, мм» с требуемым значением «не менее 3» (подпункт 2.3.5);

- «Вкладыш +4 с изменением угла наклона/версии на 10 градусов (реориентирующий) должен латеризировать головку бедра на 4 мм и изменять угол наклона/версии (в зависимости от расположения вкладыша) на 10 градусов» с требуемым значением «соответствие» (подпункт 2.3.6).

Учитывая пояснения представителя Заказчика, Комиссией установлено, что требования к закупаемым товарам, перечисленные, в том числе в подпунктах 1.1.7, 1.1.9, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.8, 2.1.10, 2.2.2, 2.3.5, 2.3.6 пункта 7 части II. «Техническое задание» документации об электронном аукционе, являются значимыми для Заказчика, обусловлены объективной потребностью в приобретении товаров с установленными характеристиками.

Исходя из смысла пунктов 1, 2 части 1, части 2 статьи 33 Закона заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара при оказании соответствующих услуг при условии обоснования заказчиком соответствующей потребности

Необходимо отметить, что заказчик не имеет возможности устанавливать требования к товару, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки, в свою очередь, положения Закона не обязывают заказчика при определении характеристик поставляемого товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Учитывая, что статья 33 Закона позволяет заказчику формировать объект закупки исходя из его объективно обоснованной потребности, то Комиссия приходит к выводу о правомерности установления спорных характеристик требуемых к поставке товаров.

Доказательств обратного Заявителем на заседании Комиссии не представлено.

Равно как Заявителем не представлено аргументированных пояснений и надлежащих доказательств того факта, что какие-либо характеристики закупаемого товара, содержащиеся в пункте 7 части II. «Техническое задание» документации об электронном аукционе, установлены Заказчиком в противоречие положениям технических регламентов, принятых в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документов, разрабатываемых и применяемых в национальной системе стандартизации, принятых в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации.

Довод Заявителя о том, что включение в объект закупки эндопротезов со спорными характеристиками приводит к ограничению конкуренции при проведении рассматриваемой закупки, Комиссия считает ошибочным исходя из следующего.

В силу части 1 статьи 1 Закона настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные, в том числе на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности

осуществления закупок товаров, работ, услуг.

Таким образом, одной из целей Закона, является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах (работах, услугах), которые необходимы для осуществления ими своих функций, при соблюдении определенных, установленных Законом ограничений. Следовательно, принцип повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг должен пониматься как право заказчика на приобретение именно тех товаров (работ, услуг), которые наиболее полно соответствуют потребностям заказчика по своим качественным (функциональным) характеристикам.

Статьей 6 Закона определено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно части 1 статьи 8 Закона контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

Соответственно принцип обеспечения конкуренции, закрепленный в статье 8 Закона, по мнению Комиссии, не должен толковаться в ущерб потребностям заказчиков и пониматься как запрет на осуществление закупки на поставку товара с такими качественными характеристиками, которые хотя и в наибольшей степени соответствуют потребностям заказчика, но не могут быть заказаны по причине того, что требуемым характеристикам отвечает товар только одного производителя. Иное толкование норм Закона означало бы, что заказчики лишались бы доступа к необходимым товарам, вынужденно закупая лишь товары, которые производятся не менее чем двумя и более производителями.

Исходя из того, что предметом данного аукциона является право на заключение контракта не на изготовление эндопротезов, а на их поставку, то участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе в электронной форме и удовлетворяющий потребности Заказчика.

При этом необходимо учитывать, что отсутствие у Заявителя эндопротезов, обладающих характеристиками, установленными в документации об электронном аукционе, не свидетельствует об ограничении круга потенциальных участников торгов, так как возможности каждого хозяйствующего субъекта различны, однако действующее законодательство не содержит указание на обязанность заказчика при формировании требований к объекту закупки исходить из возможностей всех либо какого-то конкретного хозяйствующего субъекта.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с этим, надлежащего документального подтверждения довода Общества о том, что в ряде подпунктов пункта 7 части II. «Техническое задание» документации об электронном аукционе Заказчиком установлены характеристики, соответствующие товару одного производителя, Заявителем в материалы дела не представлено, а Комиссией подобных фактов при рассмотрении настоящего дела не выявлено.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что доводы Заявителя о нарушении Уполномоченным учреждением, Заказчиком положений Закона в виду установления в документации об электронном аукционе требований к товару, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки, являются недоказанными и, как следствие, необоснованными.

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

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод общества с ограниченной ответственностью «Первый Элемент» о нарушении государственным учреждением здравоохранения «Ефремовская районная больница № 1 имени А.И. Козлова», государственным казенным учреждением Тульской области «Центр организации закупок» 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 общества с ограниченной ответственностью «Первый Элемент» исх. № б/н от 02.03.2017 (вх. 984 от 03.03.2017) на действия государственного учреждения здравоохранения «Ефремовская районная больница № 1 имени А.И. Козлова», государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку эндопротезов (закупка № 0366200035617000150) необоснованной.