

11.07.2018

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИНАР-М» (далее – ООО «ТД «ВИНАР-М», Общество, Заявитель) исх. № 403/44 (вх. № 3012 от 04.07.2018) на действия государственного учреждения здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница» (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 расходных материалов для операционного блока ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035618003355) (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 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),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба ООО «ТД «ВИНАР-М» на действия Заказчика, Уполномоченного учреждения при проведении Электронного аукциона.

В жалобе Общество, ссылаясь на нарушение статей 6, 8, 33, 64 Закона, указывает, что при описании объекта закупки Заказчиком в пункте 5 «Требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара» части II "Техническое задание" документации об электронном аукционе на поставку расходных материалов для операционного блока ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (далее - документация об электронном аукционе) к закупаемым товарам необоснованно установлена характеристика «Совместимость с плазменным низкотемпературным стерилизаторе «DGM Z-150», подтверждённая инструкцией производителя аппарата, имеющегося у заказчика».

Заявитель считает, что в нарушение норм № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

данное требование ограничивает конкуренцию, число участников аукциона и влечет за собой понижение эффективности закупки.

ООО «ТД «ВИНАР-М» утверждает, что товар, который собирается предложить Обществу к поставке, проходил тестирование на оборудовании, соответствующем ГОСТам, и является унифицированным для использования на всех стерилизаторах. Следовательно, совместимость с плазменным низкотемпературным стерилизатором «DGM Z-150» может быть подтверждена производителем товара.

Заявитель просит провести проверку данной закупки на предмет соответствия документации об электронном аукционе нормам Закона, признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Общества, считая, что документация об электронном аукционе полностью соответствует требованиям Закона, по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу.

Представители Заказчика пояснили, что требования к техническим характеристикам поставляемого товара были сформулированы в соответствии с положениями статьи 33 Закона, с учетом потребностей Заказчика, исходя из необходимости соблюдения совместимости закупаемых расходных материалов с плазменным низкотемпературным стерилизатором «DGM Z-150», имеющимся у Заказчика.

Заказчиком в материалы дела, в том числе были представлены: «Технический паспорт <...> инструкция по эксплуатации медицинского оборудования «Стерилизатор плазменный низкотемпературный «DGM» в исполнении DGM Z-150 (непроходной тип)» и письмо от разработчика данного стерилизатора DGM Pharma-Apparate Handel AG.

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 вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 19.06.2018 № 3798 объявлен аукцион в электронной форме на право заключения контракта на поставку расходных материалов для операционного блока ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница».

Извещение и документация об электронном аукционе размещены 20.06.2018 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 208 598,81 рублей.

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 [п. 2 ч. 2 ст. 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.

Относительно иных доводов, изложенных в жалобе Заявителя, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с [пунктом 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](#) Закона.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование

Согласно [части 2 статьи 33](#) Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1 указанной 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.

Таким образом, из положений частей 1, 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы с одной стороны, повысить шансы на приобретение соответствующих товара, работы, услуги с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны не ограничить количество участников закупки.

В силу императивных требований [Закона](#) заказчик при объявлении закупки обязан определить характеристики товара и показатели, позволяющие установить соответствие предлагаемых участниками аукциона товаров, работ, услуг требованиям, установленным заказчиком.

При этом, исходя из буквального толкования вышеприведенных положений [статьи 33](#) Закона, при формировании технического задания заказчику в рамках Закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности и необходимых для выполнения соответствующих функций, но с учетом недопустимости ограничения конкуренции.

Предметом закупки является поставка расходных материалов для операционного блока ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница», характеристики, которых отражены в пункте 5 части II "Техническое задание" документации об электронном аукционе. В подпунктах 1.9, 2.9 ... 8,9 в отношении данных товаров по позициям № 1, 2 ... 8 установлено, в том числе следующее требование: «Совместимость с плазменном низкотемпературном стерилизаторе «DGM Z-150», подтверждённая инструкцией производителя аппарата, имеющегося у заказчика» со значением «Наличие».

Положениями статьи 33 Закона определено, что содержание соответствующих позиций должно быть ясным, четким, непротиворечивым, исключать возможность неоднозначного их толкования и быть реально исполнимым. Неопределенность, противоречивость, неполнота либо неисполнимость положений документации об электронном аукционе создают препятствия для потенциальных участников аукциона на стадии допуска к участию в нём.

При этом по смыслу Закона решающее значение при установлении признаков ограничения конкуренции имеет не тот факт, один или несколько

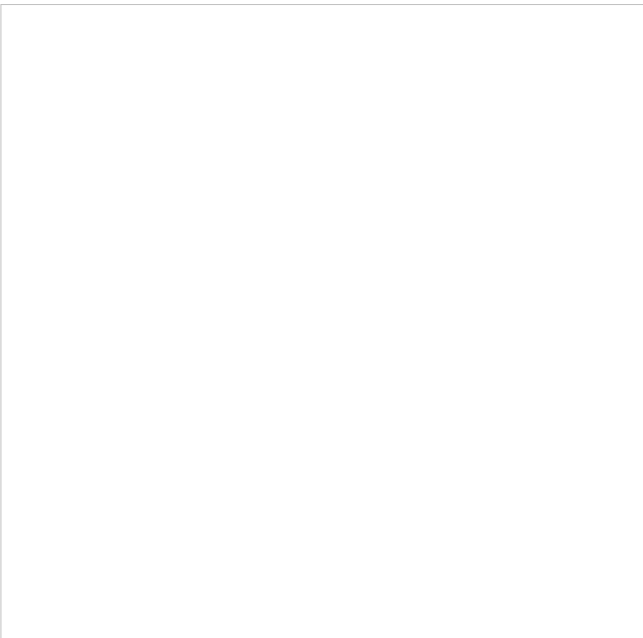
производителей производят соответствующий товар, а факт возможности участников торгов осуществить его поставку.

В своей совокупности и взаимосвязи положения Закона не предусматривают ограничений по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика, равно как и обязанности заказчика устанавливать в этой документации вопреки его потребностям такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг. Выбор показателей и характеристики объекта закупки в любом случае остается за заказчиком. При этом заказчик не обязан ограничивать свои объективные потребности в зависимости от количества производителей, выпускающих товар, отвечающий потребности заказчика.

Из смысла [статьи 33](#) Закона следует, что если указанные в аукционной документации требования к товару не нарушают прямых запретов, установленных в указанной норме, и направлены на определение потребностей заказчика, такие положения документации не могут быть признаны нарушающими требования законодательства.

В соответствии с позицией Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор), изложенной в письме от 22.06.2017 № 04-31270/17, совместная эксплуатация отдельно зарегистрированных медицинских изделий одного производителя и принадлежностей (в том числе реагентов и расходных материалов) другого возможна при условии указания в документации производителя возможности совместного использования и подтверждения результатами экспертиз качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, в том числе в комплекте регистрационной документации.

В пункте 13 инструкции по эксплуатации медицинского оборудования «Стерилизатор плазменный низкотемпературный «DGM» в исполнении DGM Z-150 (непроходной тип)» следующая информация:



Указанные обстоятельства также подтверждаются письмом DGM Pharma-Apparate Handel AG - официального разработчика плазменного низкотемпературного стерилизатора «DGM Z-150», Цуг Швейцария: от 06.09.2017, в котором также указывается, что вышеуказанные стерилизаторы разрабатывались и тестировались только с использованием расходных материалов «DGM Steriguard», а материалы иных производителей не проходили тестирование на совместимость.

Из совокупности сведений и документов, предоставленных Заказчиком, в том числе инструкции по эксплуатации медицинского оборудования «Стерилизатор плазменный низкотемпературный «DGM» в исполнении DGM Z-150 (непроходной тип)», следует, что применение расходных материалов других производителей, не соответствует технической документации плазменного низкотемпературного стерилизатора «DGM Z-150», установленного у Заказчика.

Таким образом, установление спорной характеристики «Совместимость с плазменном низкотемпературном стерилизаторе «DGM Z-150» со значением «Наличие» (подпункты 1.9,2.9 ... 8,9 пункта 5 части II "Техническое задание" документации об электронном аукционе) обусловлено потребностями Заказчика и является правом последнего.

В письме Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от 05.02.2016 № 09-С-571-1414 отмечено, что возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется производителем медицинского оборудования. Совместное применение таких изделий без проведенных экспертиз на совместимость может привести к причинению вреда жизни, здоровью граждан и медицинских работников.

Однако, документов, свидетельствующих о совместимости расходных

материалов производителей не указанных в инструкции производителя с плазменным низкотемпературным стерилизатором «DGM Z-150» Обществом не представлено.

Комиссия отмечает, что Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Исходя из изложенного, Комиссия полагает, что описание объекта закупки подобным образом в любом случае не является безусловным основанием для вывода об ограничении конкуренции. Объектом закупки является поставка товара, а не его изготовление, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара, готовый поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям Заказчика.

Доказательств наличия объективных оснований, препятствующих поставщикам, участвующим в закупке, осуществить закупку товаров с указанным в аукционной документации описанием объекта закупки в материалы дела не представлено. Предполагаемое отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении Заказчиком числа участников закупки.

В данном случае в рамках формирования объекта закупки Заказчик руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им основной деятельности.

В соответствии с [частью 9 статьи 105](#) Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Поскольку подача жалобы Заявителем на положения документации об электронном аукционе предполагает, что положениями указанной документации ущемляются права и законные интересы конкретного участника закупки, положение [части 9 статьи 105](#) Закона указывает, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими антимонопольному органу установить, что имеются объективные нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок и вместе с тем, нарушены права и законные интересы заявителя.

Общество в жалобе не указывает в чем, по его мнению, выразилось нарушение Заказчиком правил описания объекта закупки, повлекшее

ущемление его прав и законных интересов как участника закупки и не прикладывает к своей жалобе документальных подтверждений обоснованности вышеприведенного довода.

Заявителем в Тульское УФАС России не было представлено с точки зрения достаточности и достоверности доказательств, свидетельствующих о невозможности закупки определенного в документации об электронном аукционе товара, или факта существования ограничений, налагаемых производителями данных товаров на их свободную продажу третьим лицам, которые позволили бы Комиссии сделать вывод о наличии признаков ограничения конкуренции.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения документации об электронном аукционе отражают потребность Заказчика, выраженную в установлении характеристик товара с учетом пункта 1 части 1 статьи 64, статьи 33 Закона, ввиду необходимости соблюдения совместимости расходных материалов с плазменным низкотемпературным стерилизатором «DGM Z-150», имеющимся у Заказчика, не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки.

При таких обстоятельствах Комиссия считает доводы Заявителя 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 «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИНАР-М» о нарушении заказчиками 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 «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИНАР-М» исх. № 403/44 (вх. № 3012 от 04.07.2018) на действия государственного учреждения здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница», государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку расходных материалов для операционного блока ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035618003355) необоснованной.

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