

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/06/44/221/2021 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд необоснованной

02 декабря 2021 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 посредством системы 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 ООО «Л» на действия заказчиков ГБУЗ ТО «Областная клиническая больница № 1», ГБУЗ ТО «Областная больница № 3» (г. Тобольск) при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий: катетер аспирационный для тромбэктомии (реестровый номер закупки 0167200003421007423),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) 29.11.2021 поступила жалоба ООО «Л» на действия заказчика ГБУЗ ТО «Областная клиническая больница № 2» при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий: катетер аспирационный для тромбэктомии.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьёй 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Уведомления о месте и времени рассмотрения настоящей жалобы направлены в адрес заявителя, заказчика, уполномоченного органа. Информация о содержании жалобы, времени и месте ее рассмотрения размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Заявитель в жалобе приводит следующие доводы:

Первый довод. Объект закупки отнесен заказчиком к коду ОКПД2 – 32.50.13.110 «Шприцы, иглы катетеры, канюли и аналогичные инструменты». Наименование закупки определено заказчиком как «Катетер аспирационный для тромбэктомии». Заявитель полагает, что указанная продукция включена в код КТРУ – 32.50.13.110-00005332, который не был применен заказчиком при описании объекта закупки.

Второй довод. Проведенный анализ описания объекта закупки показал, что по факту к поставке может быть предложена продукция только одного производителя – Терумо Клиникал Сапплай КО., ЛТД (Япония). Заявитель полагает, что подобные действия

заказчика приводят к ограничению конкуренции, поскольку ограничивается возможность участников закупки предложить к поставке продукцию иных производителей.

Заказчиком представлены письменные пояснения (вх.№ 12116 от 02.12.2021), на поступившую жалобу заявителя которые приобщены в материалы дела, просил признать жалобу заявителя необоснованной.

Заказчик в поступивших пояснениях указывает, что код КТРУ 32.50.13.110-00005332 предусматривает следующие диаметры катетера: ≥ 4.2 и ≤ 4.5 ; 4.6 и ≤ 4.9 ; ≥ 5 и ≤ 5.3 ; ≥ 5.4 и ≤ 5.7 ; ≥ 5.8 и ≤ 6.1 ; ≥ 6.2 и ≤ 6.6 . Но данный перечень диаметров не удовлетворяет в полной мере потребность заказчика. В технических характеристиках к аукционной документации указаны следующий вариант диаметра: не менее 7,1 Fr и не более 8,0 Fr. Как видно последний диапазон не учтен в КТРУ, таким образом, заказчик не имел возможности воспользоваться данной позицией КТРУ, поскольку она не отвечает его потребностям в полном объеме. При формировании предмета закупки заказчик не обязан доказывать свою потребность в закупаемом товаре, а участники закупки не вправе в той или иной форме воздействовать на потребность заказчика, как не вправе определять и государственные нужды.

Уполномоченным органом представлены письменные пояснения (вх.№ 12099 от 02.12.2021), на поступившую жалобу заявителя которые приобщены в материалы дела, просил признать жалобу заявителя необоснованной.

Уполномоченный орган в поступивших пояснениях указывает, что установленные в описании объекта закупки характеристики определены заказчиками с учетом особенностей его деятельности и имеющихся у него потребностей, а также позволяют участникам закупки определить и поставить необходимый товар. Таким образом, по имеющемуся в КТРУ коду товар с указанными техническими характеристиками не подходит под требования заказчиков, что является основанием для неприменения этого кода и характеристик КТРУ и, как следствие, отсутствием необходимости обосновывать включение иных характеристик. Указание заказчиками на необходимость поставки медицинского изделия с установленными характеристиками обусловлено спецификой способа его применения в учреждении заказчиков, при оказании квалифицированной медицинской помощи пациентам. Учитывая, что медицинские изделия оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к предмету закупок на поставку медицинских изделий, главным является достижение при лечении пациентов наилучшего эффекта и максимальное исключение любых нежелательных реакций и последствий.

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

Из материалов дела усматривается, что Управление государственных закупок Тюменской области являясь уполномоченным органом, выступило организатором проведения электронного аукциона на поставку медицинских изделий: катетер аспирационный для тромбэктомии, с начальной (максимальной) ценой контракта 3 329 733,05 рублей, в интересах заказчиков ГБУЗ ТО «Областная клиническая больница № 1», ГБУЗ ТО «Областная больница № 3» (г. Тобольск).

Информация об электронном аукционе была размещена 19.11.2021 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0167200003421007423.

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

В соответствии с частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно части 4 статьи 59 Закона о контрактной системе для проведения электронного аукциона заказчик разрабатывает и утверждает документацию об электронном аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 статьёй 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

По первому доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Объектом закупки является поставка медицинских изделий: катетер аспирационный для тромбэктомии.

Техническим заданием (Приложение № 1 к документации об электронном аукционе) установлены следующие характеристики требуемого к поставке медицинского изделия:

№ п/п	Описание объекта закупки									
	*указываются показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров потребностям заказчика (максимальные и (или) минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться, иные показатели)									
	Наименование объекта закупки (товара)	Количество		Функциональные, технические, качественные характеристики (эксплуатационные) объекта закупки (товара), единицы измерения	Показатели товара (значения показателей)					
ГБУЗ ТО ОКБ № 1		ГБУЗ ТО ОБ № 3	Минимальные и (или) максимальные показатели:		Показатели, которые не изменяются:	Показатели, указанные в диапазоне:	Иные показатели:			
1	Катетер аспирационный для тромбэктомии	70	15	Стерильная гибкая трубка, разработанная для чрескожного транслюминального разрушения и удаления свернувшейся крови (т.е., тромбов, тромбоэмболов) и других сформировавшихся элементов, вызывающих острую сосудистую обструкцию в нативных и стентированных кровеносных сосудах, в нативных и синтетических шунтирующих имплантатах, имплантатах для гемодиализного доступа, посредством аспирации (всасывания), что достигается за счет использования прилагаемого шприца, прикрепленного к проксимальному концу катетера, подключения к системе с аспирационным насосом. Это изделие для одноразового использования.		наличие				
		штук	штук							
		Два типоразмера диаметра катетера:								
		диаметр катетера, Fr				не менее 5,8 не более 6,1				
		диаметр катетера, Fr				не менее 7,1 не более 8,0				
		Длина катетера, 140 сантиметров					наличие			
		Материал внутреннего shaft катетера – нержавеющая сталь								
		Длина монорельсового сегмента, см				не менее 20 и не более 23				
Покрытие катетера- Гидрофильное покрытие дистального сегмента катетера					наличие					
Гидрофильное покрытие				не менее 30 и не более						

	дистального сегмента катетера, см	40			
	Материал оплетки shaft катетера-Нержавеющая сталь		наличие		
	Совместимость с проводником, дюйм	Не менее 0,014			
	Максимальный диаметр в дистальной части, мм	Не менее 1,7 и не более 1,96			
	Компоненты набора:				
	Стилет из нержавеющей стали, шт.	не менее 1			
	Шприц с замком 30 мл (поликарбонат), шт.	не менее 2			
	Удлинительная линия:		наличие		
	Длина удлинительной линии, см	не менее 21,5			
	Корзинчатый фильтр, шт	не менее 1 и не более 2			
	Размер пор фильтра: 70 мкм.		наличие		

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе **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 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» - «и» 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 планировании закупки и ее осуществлении 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 5 Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 предусмотрено, что **заказчик вправе указать** в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, **извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации 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.**

Пунктом 6 Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 предусмотрено, что в случае предоставления иной и 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).**

Заявитель указывает, что объект рассматриваемой закупки отнесен к следующему коду КТРУ - 32.50.13.110-00005332 «Катетер аспирационный для тромбэктомии»:

Из анализа позиции КТРУ 32.50.13.110-00005332 «Катетер аспирационный для тромбэктомии» Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что **диаметр катетера Fr - является обязательной для применения характеристикой при описании объекта закупки.** Вместе с тем, предельный диаметр катетера по указанной позиции КТРУ 32.50.13.110-00005332 указан как: ≥ 6.2 и ≤ 6.6 .

Представители заказчика в заседании Комиссии пояснили, что потребностью заказчика является катетер с диаметром не менее 7,1 не более 8,0. Чем больше диаметр катетера, тем больше его аспирационная способность (потребность заказчика), при этом, меньший диаметр катетера не способен достичь большей аспирационной способности.

Пунктом 7 Правил использования КТРУ (утв. Постановлением Правительства РФ 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.**

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что **позицией КТРУ 32.50.13.110-00005332, катетер с диаметром не менее 7,1 не более 8,0 (который требуется заказчику) – не предусмотрен указанной позицией КТРУ**, следовательно, заказчик вправе осуществить описание объекта закупки в соответствии со статьёй 33 Закона о контрактной системе, без учета описания объекта закупки предусмотренного позицией КТРУ 32.50.13.110-00005332.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

По второму доводу жалобы заявителя Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Заявитель не представил в составе жалобы каких-либо доказательств подтверждающих, что объекту закупки соответствует продукция только одного производителя – Терумо Клиникал Сапплай КО., ЛТД (Япония).

Потребностью заказчика является поставка для нужд оказания квалифицированной медицинской помощи катетера с диаметром не менее 7,1 не более 8,0. Чем больше диаметр катетера, тем больше его аспирационная способность (потребность заказчика), при этом, меньший диаметр катетера не способен достичь большей аспирационной способности.

Согласно представленной в материалы дела выписке из Единого государственного

реестра юридических лиц в отношении ООО «Л» (ИНН) основным видом деятельности заявителя является: «Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле фармацевтической продукцией, изделиями, применяемыми в медицинских целях, парфюмерными и косметическими товарами, включая мыло, и чистящими средствами» (код ОКВЭД 46.18.1).

Следовательно, заявитель имеет возможность поставить требуемое заказчику медицинское изделие, каких-либо препятствий в данном случае не усматривается. Требуемое к поставке медицинское изделие не ограничено в обороте, а следовательно, приобрести данное оборудование имеет любой субъект хозяйственной деятельности. Заявителем не представлены доказательства, подтверждающие факт отсутствия в свободной продаже необходимого к поставке медицинского изделия.

Требования законодательства о контрактной системе не запрещают поставщику в случае отсутствия у него необходимого медицинского изделия, обратиться в те организации, где указанное медицинское изделие имеется в наличии с целью осуществления его дальнейшей поставки в адрес заказчика.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что заказчик вправе самостоятельно принимать решение о способе закупки, с предоставленным правом формирования объекта закупки, определять содержание предмета контракта, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями (специфики деятельности заказчика), поскольку именно заказчик несет всю полноту ответственности за качество описания объекта закупки, в связи с чем, определение значимости установленных требований к закупаемому оборудованию является правом и обязанностью именно заказчика, учитывая при этом, необходимость эффективного использования бюджетных средств,

Необходимо также отметить, что объектом закупки является поставка медицинского изделия, а не его изготовление, следовательно, любой потенциальный участник закупки имеет возможность приобрести требуемое к поставке медицинское изделие, и в дальнейшем осуществить его поставку.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком количества участников закупки.

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

Потребности заказчика (государственные или муниципальные нужды) не могут рассматриваться как вторичные по отношению к интересам участников размещения заказа, а документация об электронном аукционе не содержит указаний на конкретные модели оборудования, товарный знак, фирменные наименования, наименования производителей, конкретную страну происхождения товара или иные индивидуализирующие сведения о закупаемом оборудовании.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

ООО «Л» ссылается на различную ведомственную практику антимонопольных органов, которая подтверждает доводы заявителя.

Вместе с тем, **ведомственная (административная), а равно судебная практика не является источником права в Российской Федерации** и содержит казуальное толкование (а не легальное), судебная и ведомственная практика не создает новые правила поведения. Кроме того, перечисленные в жалобе заявителя решения антимонопольных органов приняты с участием иных лиц, при различных обстоятельствах дела, которые не имеют отношения к рассматриваемому Комиссией Тюменского УФАС России настоящему делу.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым признать жалобу ООО «Л» 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 ООО «Л» на действия заказчиков ГБУЗ ТО «Областная клиническая больница № 1», ГБУЗ ТО «Областная больница № 3» (г. Тобольск) при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий: катетер аспирационный для тромбэктомии (реестровый номер закупки 0167200003421007423) **необоснованной**.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии