РЕШЕНИЕ

по делу № 457-03-2/2018 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

15 августа 2018 года

г. Рязань

Резолютивная часть решения оглашена 13 августа 2018 года

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России № 53 от 06.08.2018 (далее – Комиссия), в составе: ... , при участии представителей: ГКУ РО «Центр закупок Рязанской области» ... , Министерство здравоохранения Рязанской области ... , директора ООО «Мегатехника» ... , в отсутствие представителей ЗАО «Сбербанк - АСТ», уведомленных надлежащим образом (исх. № 3980 от 09.08.2018), рассмотрев жалобу ООО «Медсервис» № 69 от 03.08.2018 (вх. № 3611 от 07.08.2018) на действия Организатора торгов – Государственное казенное учреждение «Центр закупок Рязанской области» при проведении совместного электронного аукциона на поставку дезинфицирующих средств (извещение № 085920000118008085 от 30.07.2018), и проведя внеплановую проверку указанного электронного аукциона,

у с т а н о в и л а:

ГКУ РО «Центр закупок Рязанской области» (далее – Организатор торгов) инициирована процедура закупки путем проведения совместного электронного аукциона на поставку дезинфицирующих средств (далее – электронный аукцион).

30 июля 2018 года извещение о проведении совместного электронного аукциона и документация об аукционе размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru. в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Начальная (максимальная) цена контракта составила 18 457 886,32 руб.

По мнению Заявителя, Организатором торгов нарушаются положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о ФКС).

В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Изучив представленные документы и материалы, выслушав мнение сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Автор жалобы полагает, что Организатор торгов допустил следующие нарушения:

1. Вопреки требованиям статья 25 Закона о ФКС Организатор торгов утвердил аукционную документацию на проведение совместной закупки на поставку дезинфицирующих средств, потребность в которых у медицинских учреждений не идентична.

Приведена ссылка на позиции 22, 25, 26, 50 Раздела 13 «Описание объекта закупки» аукционной документации (потребность в товаре имеет место быть только у одного Заказчика, остальные 50 Заказчиков в нем не нуждаются).

Кроме того, из 71 позиции Раздела 13 «Описание объекта закупки» аукционной документации не найдена ни одна, в которой были бы заинтересованы все Заказчики.

В обоснование нарушения Заявителем приведена ссылка на решение Арбитражного суда Ульяновской области от 26.09.2017 по делу № А72-9021/2017, на решение комиссии Челябинского УФАС России по закупке № 08692000002170025413

2. Заказчики по результатам проведения совместного электронного аукциона желают получить разнородные товары, в то время как, согласно статье 25 Закона о ФКС, совместный электронный аукцион возможен только при существующей потребности в закупке **одних и тех же товаров** (товаров, имеющих единые родовые признаки).

По мнению ООО «Медсервис», товары по позициям 53, 61, 69 Раздела 13 «Описание объекта закупки» аукционной документации не обладают едиными родовыми признаками, не являются комплектом, не могут быть взаимозаменяемыми.

3. Сформированные Заказчиком требованиям к качественным характеристикам поставляемого товара, являющегося предметом совместного электронного аукциона, нарушают положения законодательства Российской Федерации, поскольку приводят к ограничению количества потенциальных участников закупки и нарушают права и законные интересы Заявителя в сфере предпринимательской и

экономической деятельности.

В частности в жалобе утверждается, что товар, описанный в позиции 69 Раздела 13 «Описание объекта закупки», является уникальным («Неодишер ФА») и производится конкретным производителем «Химическая фабрика Др. Вайгерт ГмБХ & Ко. КГ» (Германия).

В отзыве на жалобу №838 от 10.08.2018 (вх. № 3685 от 10.08.2018) Организатор торгов сообщил, что документация об электронном аукционе соответствует требованиям Закона о ФКС, не нарушает законных интересов участников закупки и считают жалобу необоснованной.

В отзывах на жалобу № (1-14) от 10.08.2018, № 573 от 10.08.2018, №2347 от 10.08.2018, № 1558 от 10.08.2018, № 2607 от 10.08.2018, №1955 от 10.08.2018, №1786 от 10.08.2018, № 904 от 10.08.2018 Заказчики также сообщили, что считают жалобу необоснованной.

В ходе заседания Комиссии представители Организаторов торгов и Министерства здравоохранения Рязанской области поддержали возражения, изложенные в отзыве на жалобу.

Комиссия Рязанского УФАС России, заслушав лиц, присутствующих на рассмотрении жалобы, изучив материалы жалобы, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 25 Закона о ФКС при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг, такие заказчики вправе проводить совместные конкурсы и аукционы.

Из данной правовой нормы следует, что число товаров, которые являются предметом закупки, может превышать единицу, так как слово «товар» в части 1 статьи 25 Закона о ФКС используется во множественном числе.

В свою очередь в пункте 4 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2017 года, приведено толкование такого понятия как «одни и те же товары» при проведении двумя и более заказчиками совместных торгов.

Так, под «одними и теми же товарами» следует понимать товары, имеющие единые родовые признаки или составляющие комплект товаров.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что предметом закупки является поставка в медицинские учреждения Рязанской области 71 наименования дезинфицирующих средств. Все эти товары предназначены для проведения мероприятий по уничтожению во внешней среде возбудителей инфекционных заболеваний. Именно поэтому они обладают

едиными родовыми признаками, то есть их следует отнести к одним и тем же товарам в понимании части 1 статьи 25 закона о ФКС.

При проведении данного совместного электронного аукциона Организатор торгов без каких-либо нарушений сформировал лот, состоящий из 71 наименования дезинфицирующих средств, представляющих одни и те же товары и имеющие один и тот же код ОКПД 2 (20.20.14.000).

Таким образом, довод Заявителя под номером 2 не нашел своего подтверждения.

С другой стороны, если товары являются однородными, то в соответствии с частью 1 статьи 25 Закона о ФКС заказчиками совместного электронного аукциона могут быть те государственные или муниципальные заказчики, которым необходимо закупить хотя бы одно наименование товара из совокупности товаров, составляющих однородные товары.

Применительно к ситуации, рассматриваемой антимонопольным органом, заказчиками совместного электронного аукциона могут быть те заказчики, которым необходимо закупить хотя бы одно наименование дезинфицирующего средства из 71 наименования, составляющего предмет закупки.

В противном случае само проведение совместного электронного аукциона теряет всякий смысл, так как в этом случае необходимо провести 71 самостоятельную закупку, что при закупке **однородных товаров** входит в противоречие с принципом эффективности осуществления закупок.

Комиссия также не усматривает в действиях Организатора торгов в рассматриваемой части нарушения принципа обеспечения конкуренции, так как всем участникам закупки созданы равные условия участия в совместных электронных торгах.

При таких обстоятельствах первый довод Заявителя также не основан на законе.

Обсудив третий довод Заявителя, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что при описании объекта закупки по товару 69 Раздела 13 «Описание объекта закупки» аукционной документации требования действующего законодательства нарушены.

Так, при описании объекта закупки необходимо руководствоваться правилами описания объекта закупки, установленными статьей 33 Закона о ФКС.

Как следует из пунктов 1,2 Обзора судебной практики, включение в

аукционную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе не будет являться нарушением положений статьи 33 Закона о ФКС, если Заказчик (при проведении совместных закупок – Организатор торгов) докажет, что **особые характеристики** товара отвечают его потребностям и необходимы ему с учетом **специфики** использования такого товара.

В нижерасположенной таблице указаны технические характеристики дезинфицирующего средства под номером 69 и характеристики оригинального дезинфицирующего средства «Неодишер ФА» производства Германии.

№ п/п	Наименование характеристики	Технические характеристики позиции 69	Технические характеристики товара «Неодишер ФА» производства Германии
1	Назначение	<p>Жидкое щелочное моющее средство, для использования в специальных моечных и моечно-дезинфицирующих машинах имеющих режим дезинфекции и термодезинфекции, предназначенных для предстерилизационной очистки и оборудованных автоматическими дозирующими устройствами. Предназначено для использования в лечебно-профилактических учреждениях для механической очистки хирургического инструмента, принадлежностей для анестезии, лабораторного стекла, бутылок для</p>	<p>Средство предназначено для использования в специальных моечных и моечно-дезинфицирующих машинах, имеющих режим дезинфекции и термодезинфекции, предназначенных для предстерилизационной очистки и оборудованных автоматическими дозирующими устройствами для использования моющих и моечно-дезинфицирующих растворов, в лечебно-профилактических учреждениях (ЛПУ) с целью предварительной очистки (кислотной мойки) хирургических инструментов,</p>

		кормления, и других подобных предметов для сходного использования и отделений анестезиологии, лабораторий	принадлежностей анестезиологической аппаратуры, лабораторной посуды и изделий из стекла
2	Удельная масса (20°C)	1,5г/см ³	1,5г/см ³
3	Уровень PH	(2-4мл/л в деионизированной воде) – (11,4-11,9)	0,2%-0,4% растворов (по препарату)-11,4-11,9
4	Электропроводность	3,9 mS/sm	3,9mS/sm
5	Метасиликаты натрия и калия	(15-30%)*	15 - 30 %
6	Фосфаты	(15-30%)*	15 - 30%
7	Агенты и ПАВ	Не содержит	Не содержит

Из приведённых характеристик следует, что товар под номером 69 соответствует товару конкретного производителя «Химическая фабрика Др. Вайгерт ГмБХ & Ко. КГ» (Германия).

Между тем ни в аукционной документации ни в поступивших в Рязанское УФАС России отзывах на жалобу ООО «Медсервис», ни в объяснениях, данных представителями Организатора торгов, Министерства здравоохранения Рязанской области, не приведены **особые** характеристики товара, которые отвечают потребностям Заказчиков и необходимые им с учетом **специфики** использования такого товара.

В своем отзыве Организатор торгов ограничился общей фразой (не назвав никаких **особых характеристик товара** и не указав **специфики использования** товара), что товар №69 в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчиков.

Таким образом, Организатор торгов злоупотребил правилами размещения закупки, что привело к созданию необоснованных препятствий для участников спорной закупки (возможность поставки только одного дезинфицирующего средства из всех существующих), повлекших сокращение их количества, что согласно пункту 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" является признаком ограничения конкуренции.

Таким образом, Организатор торгов нарушил требование пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о ФКС.

Заявитель также утверждал, что по позициям №4,8,9,11,14,17,23,36 и 37 Раздела 13 «Описание объекта закупки» аукционной документации невозможно подобрать эквивалент.

Однако вопреки требованиям части 9 статьи 105 Закона о ФКС указанный довод Заявителем не обоснован.

При таких обстоятельствах комиссия антимонопольного органа не имеет правовых оснований для принятия решения об обоснованности жалобы в указанной части.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3 и частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Медсервис» необоснованной по первому и второму доводу жалобы.
2. Признать жалобу ООО «Медсервис» обоснованной по третьему доводу жалобы в части товара под номером 69.
3. Признать Организатора торгов (ГКУ РО «Центр закупок Рязанской области») нарушившим пункт 1 часть 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
4. Выдать предписание Заказчикам, Организатору торгов, Оператору электронной площадки (ЗАО «Сбербанк-АСТ») об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

...

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 457-03-2/2018

15 августа 2018 года

г. Рязань

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России № 53 от 06.08.2018 (далее – Комиссия), в составе: ... , на основании своего решения от 16.08.2018 № 457-03-2/2018, предписывает:

1. Организатору торгов (ГКУ РО «Центр закупок Рязанской области»):

- привести документацию об аукционе в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 16.08.2018 № 457-03-2/2018, разместить соответствующую документацию в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС);

- назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, дату рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дату проведения аукциона, а также разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, дате рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе и дате проведения аукциона. При этом дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе должна быть назначена не ранее чем через 15 дней со дня размещения на Официальном сайте соответствующей документации об аукционе.

4. Оператору электронной площадки не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 3 настоящего предписания:

- назначить время проведения аукциона и разместить на электронной площадке информацию о времени проведения аукциона;

- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе, в том числе Заявителя, о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, дате рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дате и времени проведения аукциона, а также о возможности подать новые заявки на участие в аукционе.

5. Заказчикам, Организатору торгов, Аукционной комиссии и Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с требованиями законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 16.08.2018 № 457-03-2/2018.

6. Организатору торгов и Оператору электронной площадки в срок до 28.08.2018 исполнить настоящее предписание и представить в Рязанское УФАС подтверждение исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

...