

РЕШЕНИЕ

30.11.2023 Дело № 073/06/106-795/2023

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя - заместителя руководителя управления – начальника отдела <...>
комиссии > ,

членов
комиссии: - главного специалиста-эксперта <...> ,

в присутствии - специалиста-эксперта <...> ,

(с - от ФГБУ «Федеральный научно-клинический центр медицинской
использованием радиологии и онкологии» Федерального медико-биологического
агентства:

системы видео-
конференц- - <...> (Доверенность № 101 от 14.12.2022),
связи),

рассмотрев дело № 073/06/106-779/2023 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «РУСИМП» (далее – ООО «РУСИМП», заявитель) на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0368400000223000594 (наименование объекта закупки – «Поставка комплекта оборудования для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной лучевой терапии»; заказчик – Федеральное государственное бюджетное учреждение «Федеральный научно-клинический центр медицинской радиологии и онкологии» Федеральное медико-биологическое агентство (далее – ФГБУ ФНКЦРиО ФМБА России); начальная (максимальная) цена контракта – 24 140 000,00 руб., срок окончания подачи заявок 24.11.2023 в 07 час. 00 мин.) по признакам нарушения 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 о контрактной системе) в порядке, предусмотренном главой 6 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 7400-ЭП/22 от 24.11.2023 в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «РУСИМП» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0368400000223000594.

Содержание жалобы составило указание, в том числе на следующее.

По мнению заявителя жалобы, в нарушение требований пункта 5 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в извещении о проведении закупки отсутствует

информация о месте, датах начала и окончания, порядке и графике осмотра участниками закупки образца товара на поставку которого заключается контракт.

Кроме того, заявитель считает, что в нарушении части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе подпункт 8 пункта 1 описание объекта закупки не содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемого товара, установленным заказчиком требованиям.

По результатам направленного запроса разъяснений заказчик не воспользовался правом внести изменения в извещение.

Также заявитель жалобы указал, что избранный заказчиком код позиции КТРУ 32.50.13.190 «Инструменты и приспособления, применяемые в медицинских целях, прочие, не включенные в другие группировки» не соответствует объекту закупки, поскольку в соответствии со значением классификатора, код 218300 описывает «Ножницы для параметрия».

Вх. № 7257-ЭП/22 от 28.11.2023 в Ульяновское УФАС России от заказчика поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе на следующее.

Описание объекта закупки сформировано заказчиком исходя из его потребностей. В описании объекта закупки установлено, что «*В связи с тем, что расходные материалы приобретаются к оборудованию для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной терапии, производства компании «WFR Aquarplast/Qfix», имеющемуся у заказчика, при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, в соответствии с технической документацией на данное оборудование, заказчик не будет рассматривать к поставке эквивалентные товары. В соответствии с информацией от производителя оборудования для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной терапии «WFR Aquarplast/Qfix» для гарантии правильной, воспроизводимой укладки пациента, для корректного планирования дозового распределения и точного подвода предписанной дозы пациенту необходимо использовать только оригинальные составляющие».

Данное требование продиктовано именно тем обстоятельством, что приобретаемые товары являются расходными материалами к имеющемуся оборудованию.

ФГБУ ФНКЦРиО ФМБА России – уникальный медицинский кластер, обеспечивающий проведение протонной терапии пациентам с онкологическими заболеваниями, один из трех протонных центров на территории Российской Федерации. Критерии оценки эквивалентности оборудования для иммобилизации различных производителей для терапии протонами несколько отличаются от лучевой терапии фотонами, в основном, из-за физических особенностей протонного пучка.

В подпунктах 3-5 пункта 1 описания объекта закупки установлена совместимость с имеющимся у заказчика товаром WFR/AQUAPLAST CORP.

В подпункте 8 пункта 1 описания объекта закупки требование о совместимости раскрыто полностью и требуется аналогичная дека, имеющаяся у заказчика, а именно RT-4551KV.

Такое требование обусловлено потребностью не останавливать лечебный процесс, если с имеющейся декой произойдет неполадка, при этом не ограничивая потенциальный круг участников закупки требование сформулировано так, что если имеется аналогичная дека, одобренная производителем, но с иным артикулом (иного производителя), то имеется возможность ее поставки.

При этом, участник закупки не вправе понуждать заказчика вносить изменения в извещение.

Также заказчик указал, что заказчиком не применялся код КТРУ 32.50.13.190-00007312, а использовался код ОКПД2 32.50.13.190.

В силу специфики использования, описание объекта закупки возможно только согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, при этом соответствующие объекту описания закупки коды КТРУ в каталоге отсутствуют.

На заседании Комиссии 29.11.2023, которое проходило в дистанционном режиме, представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, поддержал представленные письменные возражения. В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16 час. 30 мин. 30.11.2023 для документального анализа материалов дела.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 16.11.2023 было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 036840000223000594 (наименование объекта закупки – «Поставка комплекта оборудования для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной лучевой терапии»; начальная (максимальная) цена контракта – 24 140 000,00 руб.).

22.11.2023 были опубликованы разъяснения положений извещения.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 27.11.2023 на участие в указанной закупке поступила одна заявка, признанная соответствующей.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «РУСИМП» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. В соответствии с частью 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием ЕИС и размещает в ЕИС извещение об осуществлении закупки.

Согласно части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать электронные документы, а именно описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

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 описание 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 в следующих случаях:

а) сопровождение такого указания словами «или эквивалент»;

б) несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

в) осуществление закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

г) осуществление закупки медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, необходимых для назначения пациенту по медицинским показаниям (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии. Перечень указанных медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при составлении описания объекта закупки должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что *не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также*

требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена Законом о контрактной системе.

Учитывая изложенное, заказчики вправе самостоятельно принимать решение о способе закупки, с предоставленным правом формирования объекта, определять содержание предмета контракта, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями с учетом ограничений, установленных статьей 33 Закона о контрактной системе.

1) Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0368400000223000594 объектом закупки является поставка комплекта оборудования для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной лучевой терапии, код ОКПД2 - 32.50.13.190.

Приложением к извещению № 0368400000223000594 является, в том числе файл «Описание объекта закупки.docx», который содержит таблицу с функциональными, техническими и качественными характеристиками товара, в том числе наименование товаров, наименование показателей товара, единиц измерения, требования к значению показателя, требования заказчика к указанию значения показателей участником закупки, единицы измерения и количество, в том числе подпункт 8 позиции 1 «Базовая плита-вставка плоская» содержит наименование показателя товара «Возможность произвольной замены имеющейся у заказчика деки производства WFR Aquaplast/Q-Fix (RT-4551KV) на деку-вставку в процедурный стол для фиксации пациента с принадлежностями в процессе лечения конкретного пациента вне зависимости от текущей фракции и курса лучевой терапии без перерасчета текущего терапевтического плана, обусловленного изменением положения пациента и изменением физических параметров фиксирующей деки (габаритных размеров, материала столешницы, значения водоэквивалентности, плотности)».

Из описания объекта закупки следует, что заказчику требуется аналогичная дека, имеющаяся у заказчика (RT-4551KV).

Кроме того, в описание объекта закупки в отношении закупаемых медицинских изделий включена такая характеристика как совместимость с оборудованием

производства «WFR/AQUAPLAST CORP», установленным у заказчика, а также дано пояснение установлению данной характеристики: *«В связи с тем, что расходные материалы приобретаются к оборудованию для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной терапии, производства компании WFR Aquaplast/Qfix, имеющемуся у Заказчика, при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, в соответствии с технической документацией на данное оборудование, Заказчик не будет рассматривать к поставке эквивалентные товары. В соответствии с информацией от производителя оборудования для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной терапии WFR Aquaplast/Qfix, для гарантии правильной, воспроизводимой укладки пациента, для корректного планирования дозового распределения и точного подвода предписанной дозы пациенту необходимо использовать только оригинальные составляющие».*

В силу части 3 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об охране здоровья) обращение медицинских изделий включает в себя технические испытания, токсикологические исследования, клинические испытания, экспертизу качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, их государственную регистрацию, производство, изготовление, ввоз на территорию Российской Федерации, вывоз с территории Российской Федерации, подтверждение соответствия, государственный контроль, хранение, транспортировку, реализацию, монтаж, наладку, применение, эксплуатацию, в том числе техническое обслуживание, предусмотренное нормативной, технической и (или) эксплуатационной документацией производителя (изготовителя), а также ремонт, утилизацию или уничтожение. *Производитель (изготовитель) медицинского изделия разрабатывает техническую и (или) эксплуатационную документацию, в соответствии с которой осуществляются производство, изготовление, хранение, транспортировка, монтаж, наладка, применение, эксплуатация, в том числе техническое обслуживание, а также ремонт, утилизация или уничтожение медицинского изделия.*

Таким образом, использование медицинских изделий, в целях безопасности жизни и здоровья граждан, должно осуществляться в соответствии с инструкциями по эксплуатации производителей и возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется исключительно производителем медицинского оборудования.

Предметом электронного аукциона является поставка товара, а не изготовление предмета закупки, поэтому участником закупки могло выступать любое юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика. 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 числа участников закупки.

Таким образом, жалоба ООО «Русимп» является необоснованной в указанной части.

2) Согласно пункту 5 части 1 статьи 33 Закона о контрактных системах описание объекта закупки должно содержать информацию о месте, датах начала и окончания, порядке и графике осмотра участниками закупки образца или макета товара, на поставку которого заключается контракт, *если в таком описании содержится требование о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, на поставку которого заключается контракт.*

Учитывая, что приложение к извещению № 0368400000223000594 «Описание объекта закупки.docx», содержащее таблицу с функциональными, техническими и качественными характеристиками товара, не содержит требование о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, на поставку которого заключается контракт, довод ООО «Русимп» об отсутствии в извещении информации о месте, датах начала и окончания, порядке и графике осмотра участниками закупки образца товара не может быть признан состоятельным Комиссией Ульяновского УФАС России.

Учитывая изложенное, жалоба ООО «Русимп» является необоснованной в указанной части.

3) Согласно части 5 статьи 23 Закона о контрактной системе формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

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 Российской Федерации.

В соответствии с правилами использования 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» (далее – *Правила, КТРУ*), заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога.

Согласно пункту 7 Правил использования каталога, 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 Закона о контрактной системе. В качестве кода каталога товара, работы, услуги, на которые в каталоге отсутствует соответствующая позиция, указывается код такого товара, работы, услуги согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0368400000223000594 объектом закупки является поставка комплекта оборудования для иммобилизации пациента при проведении сеансов протонной лучевой терапии, код ОКПД2 - 32.50.13.190.

Приложением к извещению № 0368400000223000594 является, в том числе файл «Описание объекта закупки.docx», который содержит таблицу с функциональными, техническими и качественными характеристиками товара, в том числе, наименование товаров, наименование показателей товара, единиц измерения, требования к значению показателя, требования заказчика к указанию значения показателей участником закупки, единицы измерения и количество.

Законом о контрактной системе и постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 не предусмотрено каких-либо императивных требований по выбору конкретного кода позиции КТРУ или ОКПД2, в том числе обязанности руководствоваться при выборе КТРУ или ОКПД2 исключительно справочной информацией о коде номенклатурной классификации медицинских изделий (далее – НКМИ), указанной в каталоге, также не возложена нормативная обязанность на заказчика при определении КТРУ или ОКПД2, наиболее подходящего закупаемого товара, руководствоваться исключительно НКМИ без учета потребности ЛПУ и характеристик необходимого заказчику товара.

Заказчик самостоятельно определяет код позиции КТРУ или ОКПД2, путем соотнесения объекта закупки к соответствующим кодам, наименованиям и характеристикам товара, как наиболее подходящим с учетом специфики закупки, области применения закупаемого товара (работы, услуги), а также его характеристик.

В рассматриваемом случае, заказчиком код ОКПД2 – 32.50.13.190 определен исходя из описания объекта закупки, в том числе существенных характеристик товара, необходимых заказчику в работе, в том числе совместимости с оборудованием, уже имеющимся у заказчика.

В целях применения медицинских изделий, предусмотренных описанием объекта закупки, изделия должны обладать рядом технических характеристик, которые указаны в описании объекта закупки, при этом в КТРУ отсутствуют позиции с характеристиками, соответствующими требованиям заказчика, в связи с чем в описании объекта закупки установлены характеристики к медицинским изделиям в соответствии с потребностью заказчика.

Таким образом, действия заказчика, сформировавшего описание объекта закупки без применения позиций КТРУ, не противоречат положениям Закона о контрактной системе, поскольку медицинские изделия, являющиеся предметом контракта должны обладать характеристиками, которые в позициях КТРУ отсутствуют, в связи с чем довод заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, жалоба ООО «Русимп» является необоснованной в указанной части.

2. Частью 5 статьи 42 Закона о контрактной системе установлено, что *любой участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе, вправе направить с использованием электронной площадки заказчику не более чем три*

запроса о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного конкурса и электронного аукциона не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Не позднее одного часа с момента поступления такого запроса оператор электронной площадки направляет его с использованием электронной площадки заказчику. Не позднее двух дней со дня, следующего за днем поступления заказчику запроса о даче разъяснения положений извещения об осуществлении закупки, заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе разъяснение положений извещения об осуществлении закупки с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил такой запрос. Такие разъяснения не должны изменять суть извещения об осуществлении закупки.

Согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе 22.11.2023 был размещен запрос разъяснений положений извещения.

В этот же день, 22.11.2023 в 17:00 заказчиком были размещены разъяснения положений извещения.

Право заказчика внесения изменений в извещение о проведении закупки по собственной инициативе или в соответствии с запросом регламентировано частью 4 статьи 42 Закона о контрактной системе.

При этом, положения частей 4, 5 статьи 42 Закона о контрактной системе не обязывает заказчика совершать действия по внесению изменений в извещение в обязательном порядке в случае поступления запроса на разъяснения положений извещения.

На основании изложенного, довод ООО «Русимп» о неправомерных действиях заказчика в части невнесения изменений в извещение по результатам направленного запроса разъяснений, является несостоятельным.

Таким образом, жалоба ООО «Русимп» является необоснованной в указанной части.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «РУСИМП» необоснованной.

Председатель комиссии <...>

<...>

Члены комиссии

<...>

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