

РЕШЕНИЕ по делу № 072/06/44/162/2023 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обоснованной частично

12 сентября 2023 года
Тюмень

г.

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 в дистанционном режиме посредством плагина 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) жалобу ООО «М» на действия заказчиков при проведении совместного электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения (реестровый номер закупки 0167200003423005941),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступила жалоба ООО «М» на действия заказчиков при проведении совместного электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьёй 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Во исполнение требований части 8 статьи 105 Закона о контрактной системе информация о содержании жалобы, времени и месте ее рассмотрения размещены в реестре жалоб на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Заявитель в жалобе указывает следующие доводы:

Первый довод. Объект закупки отнесен заказчиком к коду ОКПД2 - 32.50.13.190 «Инструменты и приспособления, применяемые в медицинских целях, прочие, не включенные в другие группировки», вместе с тем, заказчиком в верхнем левом углу файла описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) указано: «ОКПД 2 2.19.71.190 Приказ № 126, СМП», что по мнению заявителя указывает на противоречие между информацией, содержащейся в электронной карточке извещения об осуществлении закупки и приложенного в составе электронной карточки извещения об осуществлении закупки файла в формате Word описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки).

Второй довод. Объект закупки включен в позицию КТРУ 22.19.71.190-00000042 «Набор для выполнения клизмы», вместе с тем, заказчиком к описанию объекта закупки не применена указанная позиция КТРУ, а осуществлено описание объекта закупки по правилам статьи 33 Закона о контрактной системе ввиду отнесения объекта закупки к коду ОКПД2 - 32.50.13.190 «Инструменты и приспособления, применяемые в медицинских целях, прочие, не включенные в другие группировки» что по мнению заявителя противоречит пункту 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145).

Уполномоченным органом представлены письменные возражения, на поступившую жалобу заявителя которые приобщены в материалы дела. Представителем заказчика устно озвучена позиция по жалобе заявителя. Представители заказчика и уполномоченного органа просят Комиссию признать жалобу заявителя необоснованной.

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 совместного электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения, с начальной (максимальной) ценой контракта 6 819 520,00 рублей, в интересах заказчиков: ГБУЗ ТО «Областная инфекционная клиническая больница», ГБУЗ ТО «Областной клинический фтизиопульмонологический центр», ГБУЗ ТО «Областная клиническая психиатрическая больница», ГБУЗ ТО «Областная клиническая больница № 1», ГБУЗ ТО «Областная клиническая больница № 2», ГБУЗ ТО «Родильный дом № 2», ГБУЗ ТО «Областная больница № 15» (с. Нижняя Тавда).

Информация об электронном аукционе была размещена 05.09.2023 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0167200003423005941.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения закупки <http://www.sberbank-ast.ru>

Частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе предусмотрено, что запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Частью 2 статьи 19 Закона о контрактной системе предусмотрено, что для целей настоящей статьи 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.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьёй 33 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

По первому доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Частью 3 статьи 7 Закона о контрактной системе предусмотрено, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Частью 4 статьи 5 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае наличия противоречий между данными, содержащимися в единой информационной системе, и данными, содержащимися в информации и документах, направляемых участниками контрактной системы, приоритет имеет информация, содержащаяся в единой информационной системе.

Подпунктом «а» пункта 4 Постановления Правительства РФ от 27.01.2022 № 60 «О мерах по информационному обеспечению контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, по организации в ней документооборота, о внесении изменений в некоторые акты Правительства РФ и признании утратившими силу актов и отдельных положений актов Правительства РФ» предусмотрено, что документы, сформированные без использования единой информационной системы, размещаются в единой информационной системе в форме электронного документа или образа бумажного документа, объем каждого из которых не должен превышать 50 мегабайт, при этом если информация, содержащаяся в таких электронных документах и (или) образах, не соответствует информации, сформированной с использованием единой информационной системы, приоритет имеет информация, сформированная с использованием единой информационной системы.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

Какие-либо доказательства того, что потенциальные участники указанной электронной процедуры по-разному понимали количество закупаемого товара либо его характеристики, требующиеся заказчику по позиции 1 электронной карточки извещения об осуществлении закупки (позиция 6 файла - приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) в материалы рассматриваемого дела не представлено.

Комиссия Тюменского УФАС России изучив извещение об осуществлении закупки установила, что заказчик применил к описанию объекта закупки код ОКПД 2 – 32.50.13.190.

В свою очередь, указание заказчиком мелким шрифтом в верхнем левом углу файла описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки): «ОКПД 2 2.19.71.190 Приказ № 126, СМП» по мнению Комиссии Тюменского УФАС России не указывает на какое-либо противоречие между информацией, содержащейся в электронной карточке извещения об осуществлении закупки и приложенного в составе электронной карточки извещения об осуществлении закупки файла в формате Word описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки), поскольку в составе самой таблицы код ОКПД 2 не указан, а указание заказчиком в верхнем левом углу файла описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки): «ОКПД 2 2.19.71.190 Приказ № 126, СМП» исходя из пояснений заказчика является опечаткой которая абсолютно никак не связана с описанием объекта закупки.

Комиссия Тюменского УФАС России не соглашается с позицией подателя жалобы, считает её не более чем формальной, и как следствие, не основанной на всех обстоятельствах рассматриваемого дела, поскольку податель жалобы не обосновал как указание заказчиком мелким шрифтом в верхнем левом углу файла описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки): «ОКПД 2 2.19.71.190 Приказ № 126, СМП» вообще в принципе повлияло на права и законные интересы подателя жалобы в части невозможности подачи заявки на участие в закупке.

В случае, если у участника закупки возникали какие-либо сомнения, непонимание в части применения заказчиком кода ОКПД 2 2.19.71.190 к описанию объекта закупки, податель жалобы имел право направить запрос разъяснений извещения об осуществлении закупки, однако своим правом не воспользовался. Из содержания извещения об осуществлении закупки Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что запросы на разъяснение извещения об осуществлении закупки не поступали, что указывает на то, что требования извещения об осуществлении закупки были ясными и понятными для потенциальных участников закупки, каких-либо сомнений в части содержания извещения об осуществлении закупки не возникло.

Какие-либо доказательства того, что потенциальные участники указанной электронной процедуры по-разному понимали количество закупаемого товара либо его характеристики, требующиеся заказчику по позиции товара электронной карточки извещения об осуществлении закупки (позиция 6 файла - приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) в материалы рассматриваемого дела не представлено.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

По второму доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Пунктом 14 части 3 статьи 4 Закона о контрактной системе предусмотрено, что единая информационная система содержит каталог, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 5 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее в том числе, наименование объекта закупки,

информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, **установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона**, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования.

Частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе предусмотрено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее также – КТРУ), 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 Российской Федерации от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что **заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога** в соответствии с подпунктами «б» - «г» и «е» - «з» 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 РФ 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 осуществлении закупки 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 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации 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.

Пунктом 12 Правил формирования и ведения в ЕИС в сфере закупок КТРУ (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145) предусмотрено, что код позиции каталога формируется на каждую позицию каталога и представляет собой уникальный цифровой код на основе кода Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

Потребность медицинского учреждения в требуемых товарах определяется уровнем подготовленности медицинского персонала, особенностями и требованиями предъявляемым к лечебным процессам, финансированием (доведенными лимитами бюджетных ассигнований).

Как следует представленных документов и пояснений сторон, описание объекта закупки осуществлялось заказчиком в соответствии с общими положениями статьи 33 Закона о контрактной системе поскольку заказчик применил к описанию объекта закупки код ОКПД 2 – 32.50.13.190, без учета позиции КТРУ 22.19.71.190-00000042 «Набор для выполнения клизмы» в связи с применением пункта 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145).

Указанная подателем жалобы позиция КТРУ 22.19.71.190-00000042 «Набор для выполнения клизмы» не была применена заказчиком поскольку имеющееся в ней описание, как утверждает представитель заказчика не содержала характеристики и товары необходимые заказчику для надлежащего исполнения возложенных на него функций медицинского учреждения в сфере здравоохранения, поскольку медицинскому учреждению требовался именно набор для дренирования прямой кишки в который входят также такие товары как пеленка и перчатки.

Техническим заданием (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) установлены следующие характеристики требуемого к поставке медицинского изделия:

№ п/п	Описание объекта закупки						
	*указываются показатели, позволяющие определить соответствиекупаемых товаров потребностям заказчика (максимальные и (или) минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться, иные показатели)						
	Наименование объекта закупки (товара)	Товарный знак или эквивалент	Функциональные, технические, качественные характеристики (эксплуатационные) объекта закупки (товара), единицы измерения	Показатели товара (значения показателей)			
Минимальные и (или) максимальные показатели:				Показатели, которые не изменяются:	Показатели, указанные в диапазоне:	Иные показатели:	
1	Набор для дренирования прямой кишки	не устанавливается	Набор изделий, предназначенных для доставки жидкостей в прямую кишку для облегчения эвакуации содержимого толстой кишки. Состав набора: Атравматичный наконечник Диаметр отверстия наконечника 6 мм Объем емкости для раствора 2000 миллилитр Приспособление для подвешивания на стойке Материал клизмы – прозрачный пластик Градуировка на резервуаре: 50-2000 миллилитр Клапан, предохранительный резервуар от произвольного проливания жидкости		наличие		

			<p>Запорный механизм для контроля введения жидкости</p> <p>Дополнительное боковое отверстие на дистальном конце</p> <p>Градуировка дистального конца трубки 14 см</p> <p>Длина приводной трубки 152,5 см</p> <p>Перчатки медицинские смотровые диагностические 2 шт.</p> <p>Материал изготовления перчаток: латекс</p> <p>Пеленка впитывающая одноразовая</p> <p>Размер пеленки впитывающей одноразовой 60x60 см</p> <p>Впитываемость пеленки 700 миллилитр</p> <p>Все изделия упакованы в единую индивидуальную упаковку</p> <p>Упаковка содержит информацию об условиях хранения, на упаковку нанесена информация о производителе, дате изготовления, сроках годности, номере партии</p>			
--	--	--	--	--	--	--

По смыслу пункта 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) **его применение обусловлено отсутствием в каталоге кода закупаемого товара как такового**, что предоставляет возможность заказчику осуществить описание объекта закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе.

Позиция КТРУ 22.19.71.190-00000042 «Набор для выполнения клизмы» подлежит обязательному применению заказчиками начиная с 01.10.2019.

Учитывая, что извещение об осуществлении закупки с реестровым номером 0167200003423005941 размещено в ЕИС в сфере закупок 05.09.2023, следовательно, заказчик обязан осуществлять описание объекта закупки с учетом информации содержащейся в КТРУ.

Электронной карточкой извещения об осуществлении закупки объект закупки отнесен заказчиком к коду ОКПД 2 - 32.50.13.190 «Инструменты и приспособления, применяемые в медицинских целях, прочие, не включенные в другие группировки».

В свою очередь, ссылку заказчика на невозможность применения КТРУ к закупаемому медицинскому изделию, Комиссия Тюменского УФАС России находит несостоятельной, поскольку по смыслу пункта 4 Правил использования каталога товаров, работ, услуг

для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145) **если на закупаемый товар имеется позиция КТРУ, заказчик безусловно обязан применять соответствующую позицию КТРУ к описанию объекта закупки.**

Если позиция КТРУ на закупаемый заказчиком товар не в полной мере раскрывает именно характеристики требуемого к поставке медицинского изделия, то заказчик вправе указать дополнительные характеристики медицинского изделия при условии приведения соответствующего обоснования указанных характеристик непосредственно в описании объекта закупки, однако игнорировать требования КТРУ при условии, что закупаемый товар фактически имеется в соответствующей позиции КТРУ заказчик не вправе, равно как и включать в описание объекта закупки иные товары которые в принципе соответствующей позицией КТРУ не предусмотрены.

Иное толкование по своей сути исключит целесообразность классификации товаров в принципе, поскольку предметом каждой закупки выступает конкретный товар (работа, услуга), обусловленная конкретными потребностями заказчика, тогда как КТРУ призван унифицировать характеристики и предъявляемые требования к описанию объекта закупки с целью рационализации как процедуры закупок в целом, так и обеспечения доступа к таковой максимального количества участников и обеспечить конкурентные условия ее проведения. В конечном итоге, определение заказчиком кода позиции КТРУ является частью установления надлежащего описания объекта закупки.

Также стоит отметить, что заказчик не вправе дополнять перечень товара уже включенного в позицию КТРУ каким-либо иным товаром, в рассматриваемом случае, заказчик не вправе расширять перечень товаров, входящих в набор для выполнения клизмы, выдавая их за функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара.

Позицией КТРУ 22.19.71.190-00000042 предусмотрено, что в набор для выполнения клизмы входят емкость для раствора, наконечник, приспособление для подвешивания на стойке, **иные предметы (например, перчатки и пеленка) в набор не входят.**

В свою очередь позиция КТРУ 22.19.71.190-00000042 «Набор для выполнения клизмы» выделяет как *обязательные характеристики товара*: диаметр отверстия наконечника, объем емкости для раствора, так и *необязательные характеристики товара*: атравматичный наконечник, приспособление для подвешивания на стойке, стерильность.

Вопреки утверждениям заказчика и уполномоченного органа о том, что заказчик в необходимой степени детализировал объект закупки в части расширения характеристик, которые имеют существенное значение для оказания квалифицированной медицинской помощи пациентам, поскольку заказчику требуется не просто набор для постановки клизмы, но чтобы этот набор включал в себя также перчатки и пеленку, Комиссия Тюменского УФАС России отмечает следующее:

1) «перчатки медицинские смотровые диагностические» (в том числе, материал изготовления перчаток), а также «пеленка впитывающая одноразовая» (в том числе, размер и впитываемость пеленки) **не являются** функциональной, технической, качественной, эксплуатационной характеристикой товара «Набор для дренирования прямой кишки» (пункт 1 описания объекта закупки), поскольку являются отдельными (самостоятельными) товарами которые имеют отдельные позиции в КТРУ;

2) указание «дополнительных характеристик» товара «Набор для дренирования прямой

кишки» таких как: «перчатки медицинские смотровые диагностические» (в том числе, материал изготовления перчаток), а также «пеленка впитывающая одноразовая» (в том числе, размер и впитываемость пеленки) **НИКАК НЕ ВЛИЯЕТ** на:

- предназначение медицинского изделия (клизмы) в части обеспечения доставки жидкости (например, солевого раствора) в прямую кишку пациента;

- оказание квалифицированной медицинской помощи пациентам, поскольку всеми без исключения медицинскими учреждениями закупаются как одноразовые медицинские перчатки, так и пеленки, то есть, они уже как правило имеются в наличии в медицинском учреждении.

3) указание «дополнительных характеристик» товара «Набор для дренирования прямой кишки» таких как: «перчатки медицинские смотровые диагностические», «пеленка впитывающая одноразовая» не может рассматриваться как дополнительная информация, а равно дополнительное потребительское свойство (характеристика) набора для дренирования прямой кишки, поскольку это отдельные дополнительные товары, которые заказчик по сути приобретает совместно с набором для дренирования прямой кишки. Указанные дополнительные товары (перчатки и пеленка) не влияют на работоспособность набора для дренирования прямой кишки и выполнения набором функции для доставки жидкости в прямую кишку пациента;

4) включение в состав набора перчаток и пеленки абсолютно никак не влияет на ускорение технологического процесса выполнения медицинской манипуляции, либо более высокий уровень оказания медицинской помощи пациентам поскольку если бы перчатки и пеленка находились не в составе набора, а например, отдельно от него, по мнению Комиссии Тюменского УФАС России это бы никак не повлияло на ускорение технологического процесса, учитывая, что медицинскому персоналу в любом случае, так или иначе приходится в процессе выполнения медицинских манипуляций использовать перчатки, пеленки которые также закупаются медицинским учреждениями, и данные товары уже по сути имеются в наличии у медицинского учреждения в достаточно большом количестве.

В рассматриваемом случае, в графе «функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара» описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) расширен не столько перечень характеристик товара, сколько вообще перечень товаров входящих в набор для дренирования прямой кишки, путем указания таких товаров как: «перчатки медицинские смотровые диагностические» (материал изготовления перчаток), а также «пеленка впитывающая одноразовая» (размер и впитываемость пеленки).

Заказчик указанными действиями, по сути, нивелирует требования пункта 5 Постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 возможностью включить в описание объекта закупки любые другие закупаемые товары выдавая по сути их за функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики закупаемого товара, что как следствие, может косвенно указывать на обход требований соблюдения национального режима при осуществлении государственных (муниципальных) закупок.

Тем самым, понятие «товар» фактически подменяется заказчиком понятием «характеристика товара» что является нелогичным, поскольку указанные понятия обозначают абсолютно разные явления и имеют разное смысловое значение.

Дополнительные товары, такие как «перчатки медицинские смотровые

диагностические», а также «пеленка впитывающая одноразовая» изначально не предусмотрены позицией КТРУ 22.19.71.190-00000042.

Следовательно, состав набора для постановки клизмы по сути уже изначально определен требованиями КТРУ. Заказчик не может по своей инициативе как-либо дополнять указанную позицию КТРУ каким-либо иным товаром, помимо того, который уже содержится в наборе чтобы он выполнял свою основную функцию доставки жидкости в прямую кишку пациента, причем на выполнение товаром этой своей основной функции наличие в составе набора перчаток и пеленки абсолютно никак не влияет.

Согласно информации содержащейся в Государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий размещенного на официальном сайте roszdravnadzor.gov.ru, следует, что на наборы для клизмы содержится информация о двух регистрационных удостоверениях (например, номера реестровых записей - 19321, 53878); на перчатки медицинские содержится информация о более чем семи регистрационных удостоверениях (например, номера реестровых записей – 26505, 25188, 30277, 31510, 31607, 39405, 43284 и прочие); на пеленки содержится информация о более чем семи регистрационных удостоверениях (например, номера реестровых записей – 32962, 32483, 27692, 59029 и прочие).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым признать жалобу заявителя обоснованной в части неприменения заказчиком к описанию объекта (пункт 1 описания объекта закупки) позиции КТРУ 22.19.71.190-00000042, которая подлежала обязательному применению заказчиком.

Наличие (либо отсутствие) дополнительных функций (параметров, характеристик) не изменяет назначение медицинского изделия, отсутствие дополнительных возможностей у изделия не означает его непригодность при его основной эксплуатации заказчиком. Отсутствие необходимой заказчику конкретной характеристики в позиции КТРУ при её фактическом соответствии объекту закупки не может рассматриваться в качестве основания для неисполнения требований Постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145.

Пунктом 5 статьи 454 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что к отдельным видам договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не предусмотрено правилами настоящего кодекса об этих видах договоров.

Пунктом 2 статьи 469 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что при отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями.

Следовательно, медицинское изделие, прошедшее государственную регистрацию (имеющее регистрационное удостоверение/информация о регистрационном удостоверении представляется в составе заявки) соответствует требованиям, установленным законодательством РФ к подобного рода медицинским изделиям и как следствие, будет отвечать потребностям заказчика. Именно по этой причине нет необходимости включать в КТРУ множество требований, которые удовлетворят всем

возможным медицинским изделиям.

В этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России, усматривает в действиях заказчиков нарушение требований **части 6 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 5 части 1, пункта 1 части 2 статьи 42** Закона о контрактной системе, **пункта 4** Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145).

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать обоснованным.

Пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при выявлении **в результате проведения контрольным органом в сфере закупок** плановых и внеплановых проверок, а также **в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля** нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок **контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания** об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Учитывая существенный характер допущенного нарушения законодательства о контрактной системе, Комиссия решила выдать в адрес заказчиков, координатора закупки, уполномоченного органа, оператора электронной площадки обязательное для исполнения предписание об отмене процедуры закупки.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «М» на действия заказчиков при проведении совместного электронного аукциона на поставку медицинских изделий: расходный материал медицинского назначения (реестровый номер закупки 0167200003423005941) **обоснованной в части** неприменения заказчиком к описанию объекта закупки позиции КТРУ 22.19.71.190-00000042.

2. Признать заказчиков нарушившим требования **части 6 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 5 части 1, пункта 1 части 2 статьи 42** Закона о контрактной системе, **пункта 4** Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145).

3. Выдать в адрес заказчиков, координатора закупки, уполномоченного органа, оператора электронной площадки обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ответственного должностного лица.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии