РЕШЕНИЕ 038/1104/19

Резолютивная часть решения объявлена 30.10.2019 года.

Решение в полном объеме изготовлено 31.10.2019 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…>;

Члены Комиссии: <…>; <…>;

при участии представителей Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Иркутской области (далее – Уполномоченный орган) <…>, ГБУЗ Иркутская ордена «Знак Почета» областная клиническая больница (далее – Заказчик) <…>;

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы ООО «ПраймГрупп» (далее – Заявитель),

рассмотрев жалобу Заявителя на содержание Документации об электронном аукционе «Поставка расходного материала для ангиографии», извещение № 0134200000119003656, в порядке, предусмотренном статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Регламент ФАС), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 23 октября 2019 года поступила жалоба Заявителя на положения Документации об электронном аукционе.

Заявитель считает, что Заказчиком, в нарушение требований Федерального закона № 44-ФЗ в Документации об электронном аукционе установлены излишние требования к сопроводительным документам для подтверждения соответствия качества товара, а также к характеристикам товара, что влечет за собой ограничение количества участников закупки.

Заказчиком и Уполномоченным органом представлены возражения на жалобу Заявителя. Из указанных возражений следует, что Заказчик и Уполномоченный орган считают доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что Заказчиком 16 октября 2019 года в единой информационной системе в сфере закупок, размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0134200000119003656, а также Документация об электронном аукционе «Поставка расходного материала для ангиографии» (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 515 000 рублей 00 копеек.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы Заявителя, возражения Заказчика приходит к следующим выводам.

Требования к содержанию Документации об электронном аукционе установлены в статье 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствие с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Статья 33 Федерального закона № 44-ФЗ закрепляет правила описания объекта закупки.

Так, пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ определено, 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся 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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Федеральный закон № 44-ФЗ не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям, маркам товара, не предусматривает ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика, равно как и не предусматривает обязанность заказчика в аукционной документации обосновывать свои потребности и причины при установлении требований к товарам и их характеристикам. Выбор показателей и характеристик объекта закупки остается за Заказчиком.

Аналогичная позиция подтверждена Президиумом Верховного Суда РФ в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017), в соответствии с которым является допустимым указание в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают потребностям заказчика и необходимы ему с учетом специфики использования такого товара (работ, услуг).

Частью 1 статьи 1 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Президиума от 28 декабря 2010 года №11017/10, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок определения поставщика, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате определения поставщика лица, исполнение контракта которым в большей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд. Включение в аукционную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Обжалуемое Заявителем описание объекта закупки Техническом задании, не содержит характеристик, а также значений показателей этих характеристик, противоречащих пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ и части 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, следовательно, доводы жалобы относительно нарушения статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ не нашли своего подтверждения.

Закон о контрактной системе не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям, маркам товара, не предусматривает ограничения по включению в Документацию об электронном аукционе требований к товарам, являющихся значимыми для Заказчика, равно как и не предусматривает обязанность Заказчика в Документации об электронном аукционе обосновывать свои потребности и причины при установлении требований к товарам и их характеристикам. Выбор показателей и характеристик объекта закупки остается за Заказчиком.

В зависимости от своих потребностей Заказчик в Документации об электронном аукционе в праве установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара с учётом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, Заказчик вправе включить в Документацию об электронном аукционе такие характеристики и требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом Заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Из системного толкования приведённых норм следует, что на сегодняшний день законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование Заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

Кроме того, предметом данного электронного аукциона является поставка товара, следовательно, участником данной закупки может являться любое юридическое лицо, в том числе, и не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовый поставить товар, отвечающий установленным Заказчиком требованиям.

Отсутствие у каких-либо лиц возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении Заказчиком числа участников закупки.

Довод Заявителя о нарушении заказчиком части 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ не подлежит рассмотрению, так как жалоба ООО «ПраймГрупп» подана на положения Документации об электронном аукционе в порядке главы 6 Федерального закона № 44-ФЗ и рассматривается контролирующим органом в сфере закупок в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

Таким образом, довод заявителя о том, что заказчиком при описании объекта закупки нарушены требования части 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ, выразившиеся в установлении требований к характеристикам закупаемого товара, под которые подходит товар единственного производителя, не нашел своего подтверждения.

В соответствии с пунктом 1 части 13 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В силу части 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с пунктом 6 Правил государственной регистрации медицинских изделий, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2012 г. № 1416, документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие.

Таким образом, качество поставляемого товара должно соответствовать предусмотренным по нему стандартам и быть подтверждено документами, удостоверяющими качество и безопасность использования данного вида медицинского изделия.

Пунктом 4.5 статьи 4 части V Документации об электронном аукционе, установлено требование о предоставлении регистрационного удостоверения *(заверенного нотариально, либо держателем регистрационного удостоверения, либо органом, выдавшим регистрационное удостоверение).*

Указанное требование предоставляет право выбора поставщику в оформлении сопроводительных документов и не устанавливает обязанность поставщика предоставлять при поставке товара регистрационное удостоверение, заверенного только нотариально. В случае, если поставщик не является держателем регистрационного удостоверения, то он может предоставить регистрационное удостоверение, заверенное держателем регистрационного удостоверения, либо органом, выдавшим регистрационное удостоверение, которое необходимо заблаговременно запросить у держателя регистрационного удостоверения, либо у органа, выдавшего регистрационное удостоверение.

Более того, Иркутское УФАС отмечает, что требование содержащиеся в пункте 4.5 статьи 4 части V Документации об электронном аукционе установлено Заказчиком в соответствии с его потребностью и предъявляется непосредственно к исполнителю по контракту. При этом, указанное требование не предъявляется к участнику закупки на момент подачи заявки.

Таким образом, довод Заявителя о неправомерности установления требования к сопроводительным документам для подтверждения соответствия качества товара является необоснованным.

Пунктом 3.33 Административного регламента установлено, что по результатам рассмотрения

жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссия принимает единое решение. Решение принимается Комиссией простым большинством голосов членов Комиссии, присутствовавших на заседании Комиссии, на основании документов и сведений, представленных на заседание Комиссии.

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на Заявителе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии Иркутского УФАС России, в жалобе не представил доказательств, подтверждающих тот факт, что установленные Заказчиком требования повлекли за собой ограничение количества участников закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить процедуру приостановления определения поставщика (подрядчика, исполнителя).
3. Копии решения направить сторонам по рассмотрению жалобы.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) Заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>