

Решение № 03-10.1/170-2016

о признании жалобы необоснованной

14 июля 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Медтехника» (далее – Заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Детская городская поликлиника № 4» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Приобретение изделий медицинского назначения» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300050316000023) (далее – электронный аукцион),

<...>

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 5091 от 08.07.2016) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4629 от 11.07.2016) Заказчиком были представлены (вх. № 5226 от 13.07.2016) материалы закупки, из которых следует, что 30.06.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) размещены извещение и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 408951 рубль.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 12.07.2016 указано, что поступило четыре заявки, одному участнику закупки отказано в допуске к участию в аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей Заказчика и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в частности наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Из буквального толкования пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Федерального закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом устанавливать требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Требования к объекту закупки были установлены заказчиком в табличной форме в Приложении № 1 «Наименование и описание объекта закупки» к документации об электронном аукционе, в частности:

№ п/п	Наименование	Характеристика товаров, работ, услуг
1	Эозин по Май-Грюнвальду	Эозин по Май-Грюнвальду метиленовый синий для фиксации и окраски препаратов крови. Форма выпуска: флакон не менее 1 литр.
2	Азур-эозин по Романовскому с буфером	Азур-эозин по Романовскому с буфером (разбавление не более 1:20). Форма выпуска: флакон не менее 1 литр.
16	Покровные стекла	Покровное стекло предназначено для защиты микропрепаратов на предметных стеклах. Изготовлено из прозрачного бесцветного силикатного стекла. Габариты (24±0,1)*(24±0,1) мм Толщина стекла 0,17±0,02 мм

Из жалобы Заявителя следует:

«В Техническом задании представленном в аукционной документации в составе закупки присутствуют следующие позиции:

- 1.
- 2.

16 Покровные стекла

Данные позиции используются при гистологических исследованиях, в то время как остальные препараты не относятся к медицинским исследованиям, применяемым в гистологических исследованиях, и технологически и функционально не связаны с остальными товарами. Наш довод также подтверждается и наименованием закупки. Таким образом, объединение данных товаров в один лот является недопустимой, так как приводит к противоправному ограничению конкуренции.

Указанная выше позиция подтверждается данными Статистического сборника "Состояние и основные задачи развития патолого-анатомической службы РФ, за 2014 год, под ред. Франка Г.А., Какориной Е.П., Никитина И.Г (см. приложение 4).

В соответствии со ст.17 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставками, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Нарушение указанных правил при проведении торгов является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

При этом, все данные позиции могут применяться в одной лаборатории, не является основанием для утверждения, что данные товары технологически и функционально связаны.

Данная позиция подтверждается и решения органов ФАС, в том числе решением по делу № РЗ-1009-2015 о нарушении законодательства о закупках 05.10.2015 года (http://zakupki.gov.ru/epz/complaint/complaintQuickSearch/search.html?searchText=0321300176115000091&strictEqual=true&placeOfSearch=FZ_94&complaintStatusType=OR&complaintStatusType=RF&complaintStatu) (номер извещения 0321300176115000091).

Исключение позиций №1, 2 и 16 из перечня объектов закупки и проведение по указанным позициям отдельной закупки (лот) исключит незаконное ограничение конкуренции и будет способствовать целям закупки и экономии государственных средств, находящихся в распоряжении Заказчика».

В свою очередь, Заказчиком представлены следующие возражения в отношении доводов жалобы:

«При формировании аукциона на поставку медицинских расходных материалов БУЗОО «ДГП 4» руководствовалось оптимальным удовлетворением своих потребностей в товарах, которые необходимы для осуществления нами своих функций, при соблюдении определенных, установленных этим законом ограничений. Принципы расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в осуществлении закупок и развития добросовестной конкуренции не должны толковаться в ущерб потребностям заказчиков. Участником аукциона может стать любое лицо, предлагающее к поставке товары, соответствующие требованиям документации об аукционе, установленным исходя из потребностей заказчика. Количество таких участников не ограничено. Производство какого либо товара включенного в лот одним производителем совместно с каким либо товаром другого производителя не свидетельствует о том, что включение рассматриваемого требования в документацию об аукционе влечет за собой ограничение количества участников закупок, поскольку товар разных производителей может быть предложен заказчику различными участниками закупки, т.к. аукцион объявлен на поставку товара, а не на его изготовление. В соответствии с ФЗ от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», конкуренция при осуществлении закупок основывается на принципе ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставки товара. Выбранный нами способ определения поставщика в виде аукциона в электронной форме является конкурентным. Условия формирования лотов и предмета торгов содержатся в ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон №135-ФЗ), в соответствии с которой при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг) для государственных (муниципальных) нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами (работами, услугами), поставки (выполнение, оказание) которых являются предметом торгов. Основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи являются **единая сфера применения товаров (работ, услуг), их целевое назначение, сходная специфика и методы работы**. Также просим принять во внимание что, производство и поставка изделий медицинского назначения регулируется законодательством Российской Федерации, требования к изделиям медицинского назначения, в том числе техническим, функциональным, санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим утверждены Таможенным Союзом.

В соответствии с разделом 18 главой II Единые санитарно-эпидемиологические и гигиенические требования к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), разработанные в целях реализации положений Соглашения таможенного союза по санитарным мерам от 11 декабря 2009 года, в соответствии с Решением Межгосударственного совета Евразийского экономического сообщества (высшего органа таможенного союза) на уровне глав правительств от 11 декабря 2009 года №28 изделия медицинского назначения имеют определение как изделия, предназначенные для применения в медицинской практике - приспособления, перевязочные и шовные средства, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, которые применяются в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой. Каждому изделию медицинского назначения присваивается код ТН ВЭД ТС - товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности таможенного союза. В соответствии с разделом 18 главой II Единые санитарно-эпидемиологические и гигиенические требования к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), разработанные в целях реализации положений Соглашения таможенного союза по санитарным мерам от 11 декабря 2009 года, в соответствии с Решением Межгосударственного совета Евразийского экономического сообщества (высшего органа таможенного союза) на уровне глав правительств от 11 декабря 2009 года № 28, изделия медицинского назначения (ИМИ) относятся к одной группе товаров «Группа 30. Фармацевтическая продукция» и имеют один код ТН ВЭД ТС в группах товаров. Так же в соответствии с общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности материалы и изделия, применяемые в

медицинских целях, относятся к одной группе товаров. Более того, перечисленные заявителем жалобы товары (Эозин по май-Грюнвальду, азул-эозин по Романовскому с буфером и покровные стекла) имеют те же коды ОКПД.2 **20.59 Продукты химические прочие, не включенные в другие группировки и 21.20 - Препараты лекарственные и материалы, применяемые в медицинских целях что и другие товары в составе лота: (например сыворотки контрольные, наборы реагентов, пробирки центрифужные, прибор СОЭ-метр и другие), которые не вызвали каких либо вопросов у заявителя жалобы. При этом обращаем внимание на то, что номенклатура закупаемого товара, необходима для обеспечения полного цикла лабораторных исследований учреждения, который может потребоваться одновременно, для пациентов различных групп с различными жалобами и симптоматикой, а наличие одного наименования товара без другого может быть неоправданным и бесполезным.** Соответственно включение, в объект закупки перечисленных изделий установлено исходя из потребностей в высокоэффективном, качественном и своевременном оказании населению медицинской помощи. Это свидетельствует о допустимости указания данных изделий медицинского назначения в качестве объекта закупки в техническом задании аукционной документации. В подтверждение данной позиции приводим примеры практики УФАС о том, что изделия медицинского назначения, исходя из потребностей в высокоэффективном, качественном и своевременном оказании населению медицинской помощи, допустимо объединять в один лот.

Решение УФАС по Курганской области № 05-02/23-14 от 19.02.2014 г.

Решение УФАС по Ставропольскому краю № 912 по делу № ПЗ-912-2016 о нарушении законодательства о закупках от 07.07.2016 г.

Решение УФАС по Астраханской области №38-ПЗ-04-14, №38-ПЗ-04-15 от 18.02.2015 г., №№408-ПЗ-04-14 от 10.09.2014 г.

Решение УФАС по Санкт-Петербургу № 44-2972/15 от 28.09.2015 г.

Решение УФАС по Калужской области № 5-03з/2016 от 20.01.2016 г».

Согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы, подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе Обществом не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенного довода об ограничении количества участников закупки, а также документов и сведений, свидетельствующих о нарушении Заказчиком норм Федерального закона при установлении требований к товару, который необходим для оказания качественной медицинской помощи.

В силу указанного, а также учитывая судебную практику Омского УФАС России по схожим обстоятельствам (например, решение Арбитражного суда Омской области от 19.11.2015 по делу № А46-11334/2015), Комиссия признала **необоснованной** жалобу Заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Медтехника» на действия БУЗОО «Детская городская поликлиника № 4» при осуществлении закупки «Приобретение изделий медицинского назначения» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300050316000023).

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