

Решение по жалобе №032/10/18.1-434/2023 ООО «Зелмедсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932)

«31» мая 2023 года
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

«.....»;

Члены комиссии:

«.....»;

«.....»;

«.....»;

«.....».

В присутствии:

представителя заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» «.....»;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» «.....»;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» «.....»;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» «.....»;

представителя заявителя ООО «Зелмедсервис» «.....»,

рассмотрев жалобу №032/10/18.1-434/2023 ООО «Зелмедсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932), после объявленного перерыва в рассмотрении жалобы до 10 часов 00 минут 31.05.2023, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.06.2006г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

22.05.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба ООО «Зелмедсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932).

Заявитель считает, что аукционная документация составлена с нарушениями требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – «Закон о закупках»).

Рассмотрев требования аукционной документации № 32312358932 «Закупка аппарата ультразвуковой диагностики с интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями», ООО «Зелмедсервис» пришло к выводу, что данным техническим требованиям соответствует оборудование только одного производителя – Esaote.

Данный вывод основан на следующих доводах:

В требованиях аукционной документации указан, в том числе лапароскопический датчик, который есть у ограниченного числа производителей на рынке РФ, а именно у 5-и производителей: Esaote, Hitachi,

Canon, BK-Medical и SonoScape.

По совокупности технических характеристик, указанных в аукционной документации, под требование технического задания проходит только оборудование компании Esaote.

Таким образом, технические требования аукционной документации сформированы с нарушением действующего законодательства и соответствуют оборудованию только одного единственного производителя – компании Esaote S.p.A. ("ЭЗАОТЕ С.п.А."), Италия.

Большинство характеристик, указанных в техническом задании, не соответствуют объективной потребности заказчика в них, поскольку либо не имеют клинического значения, либо имеют условное клиническое значение, так как отражают лишь один из нескольких технических параметров, которые могут обеспечивать удовлетворение тех же потребностей заказчика.

Характеристики, указанные в техническом задании, носят избыточный характер, поскольку имеются лишь у отдельных производителей и при этом либо не имеют клинического значения, либо отражают разные научно-технические решения и разработки, использованные разными производителями для достижения одних и тех же клинических задач (потребностей заказчика), то есть являются условно уникальными характеристиками, так как не свидетельствуют о том, что товары иных производителей не могут удовлетворить те же потребности заказчика, но при этом ограничивают поставку товаров других производителей, которые обеспечивают удовлетворение тех же потребностей заказчика через иные технические решения.

Также заявитель считает, что при описании объекта закупки заказчик и/или уполномоченное учреждение установили избыточные требования в пункте 1.4 проекта контракта, согласно которому закупаемое оборудование должно иметь год выпуска – не ранее 2023 года

Тем самым, указанное требование не позволяет предложить к поставке ультразвуковой аппарат, полностью отвечающий требованиям законодательства и потребностям заказчика, но выпуска декабря 2022 года (например). В частности, исходя из требований документации, товар, произведенный 01.01.2023, соответствует потребности заказчика, а товар, произведенный 31.12.2022 (т.е. на один день раньше), уже не соответствует его потребности.

ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» не согласно с доводами заявителя, из пояснений, вх. №3669-ЭП/23 от 29.05.2023, следует:

При формировании технического задания Заказчику в рамках Закона о закупках предоставлены полномочия по самостоятельному определению

параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Установленные требования определены Заказчиком с учетом особенностей его деятельности и имеющихся у него потребностей, а также позволяют участникам закупки определить и поставить необходимый товар.

Описание объекта закупки сформировано с учетом клинической необходимости Заказчика, а также на основе мониторинга и анализа зарегистрированных на территории РФ медицинских изделий, по данным, размещенным на официальном сайте Росздравнадзора в разделе Государственного реестра медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий. Кроме того, медицинская деятельность в РФ опирается в первую очередь на принципы доказательной медицины - использование результатов лучших клинических исследований для выбора лечения конкретного пациента.

Заказчик формировал техническое задание на закупку аппарата ультразвуковой диагностики с интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии экспертного класса с максимально возможным функционалом.

Топовые модели аппаратов ультразвуковой диагностики комплектуются монокристалльными датчиками. Применение монокристаллической технологии позволяет принципиально улучшить качество изображения, а именно: увеличить разрешающую способность и глубину проникновения луча в В-режиме; повысить чувствительность в доплеровских режимах; устранить ряд артефактов, сгладить изображение и снизить его зернистость.

Стандартные датчики собираются из отдельных пьезоэлементов, каждый из которых имеет свою частотную характеристику (зависимость силы излучаемого/принимаемого сигнала от частоты). Чем более согласованы эти характеристики, тем более четкое изображение мы сможем получить. В монокристалльных датчиках пьезоэлементы «нарезаются» из одного кристалла, что позволяет получить практически идентичные частотные характеристики. Получаемое на таких датчиках изображение менее зашумленное изначально, еще до прохождения всевозможных программных обработок. По мнению врачей ультразвуковой диагностики ГАУЗ «БООД» комплектование УЗИ-аппарата монокристалльными датчиками необходимо.

В связи с тем, что в свободном доступе на сайте Росздравнадзора в опубликованной технической документации на аппараты ультразвуковой диагностики с интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии не достаточно технических параметров для формирования технического задания. ГАУЗ «БООД» были направлены запросы с описанием потребностей нескольким дистрибьютерам медицинского оборудования.

Дистрибьютерами были предложены к поставке с необходимыми характеристиками 2 модели аппаратов с подробным описанием их технических характеристик (Аппарат ультразвуковой диагностический многофункциональный MyLab X8exr ESAOTE S.p.A. Страна происхождения: Италия., Система диагностическая ультразвуковая Aplio i-серии в исполнениях: Aplio 1800. Регистрационное удостоверение РЗН 2020/11544 от 24.03.2023. Производитель: Canon Medical Systems Corporation Страна происхождения: Япония. Регистрационное удостоверение РЗН 2021/15972 от 13.12.2021 г. Модели 2023 года производства.

Под описание объекта закупки подходят как минимум модели двух производителей: Аппарат ультразвуковой диагностический многофункциональный MyLab X8exr ESAOTE S.p.A. Страна происхождения: Италия.. Система диагностическая ультразвуковая Aplio i-серии в исполнениях: Aplio i800. Регистрационное удостоверение РЗН 2020/11544 от 24.03.2023 г.

Производитель: Canon Medical Systems Corporation Страна происхождения: Япония. Регистрационное удостоверение РЗН 2021/15972 от 13.12.2021 г.

Согласно регистрационным удостоверениям, запрашиваемые датчики, ультразвуковые аппараты, указанные в техническом задании, имеются у данных моделей. В доступной технической документации производители не указывают полные технические параметры по позициям, указанным в жалобе.

При этом, до момента окончания срока подачи заявок Заявителем не был направлен запрос о предоставлении разъяснений положений аукционной документации.

Таким образом, Заказчику к поставке необходим товар, характеристики которого в полной мере обозначены в техническом задании, для качественного, своевременного и безопасного оказания медицинской помощи.

Указанные заказчиком в описании объекта закупки требования к товару, в части определения года выпуска не ранее 2023, не противоречат требованиям ч. 6.1. ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ и не свидетельствуют об ограничении права на участие в аукционе, иных участников закупки. Требования заказчика к году выпуска товара продиктованы потребностью в поставке качественного товара, они не являются неисполнимыми или ограничивающими участников закупки.

С начала 2023 года до публикации извещения прошло достаточно времени для того, чтобы на рынке появилась нужная продукция. Наличие моделей 2023 года подтверждается коммерческими предложениями, поступившей заявкой, сведениями из общедоступных источников (ООО «МЕДЭКС», [https://uzimir.ru/Aplio 1800](https://uzimir.ru/Aplio%201800)). Данные модели не сняты с производства и производятся в настоящее время.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального Закона от 17.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках заказчик ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер», утвержденным приказом департамента здравоохранения Брянской области от 15.12.2022 №1345 (далее – Положение о закупках).

04.05.2023 года заказчиком ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932).

Порядок проведения электронного аукциона установлен главой V Положения о закупках.

В Приложении № 1 документации о закупке заказчиком разработано техническое задание к поставляемому товару.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные

характеристики (при необходимости) предмета закупки.

При этом в силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описание предмета закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Заказчиком заявлено, что согласно ценовых предложений дистрибьютеров сформированное техническое задание о закупке с заявленными характеристиками соответствует моделям двух производителей, а именно: Аппарат ультразвуковой диагностический многофункциональный MyLab X8exr ESAOTE S.p.A. Страна происхождения: Италия., регистрационное удостоверение РЗН 2021/15972 от 13.12.2021. Система диагностическая ультразвуковая Aplio i-серии в исполнениях: Aplio 1800. Регистрационное удостоверение РЗН 2020/11544 от 24.03.2023. Производитель: Canon Medical Systems Corporation Страна происхождения: Япония. Модели 2023 года производства.

В рамках рассмотрения жалобы ООО «Зелмедсервис» представлено письмо официального представителя ООО «АрПи Канон Медикал Системз» производителя медицинского оборудования «Канон Медикал Системз Корпорейшн» в котором сообщается, что технические характеристики Системы диагностической ультразвуковой Aplio i-серии с принадлежностями, производства Канон Медикал Системз Корпорейшн, Япония не соответствуют техническим характеристикам, указанным в Приложении №1 к

аукционной документации (извещение №32312358932).

Комиссия Брянского УФАС России не принимает в качестве доказательства представленное заявителем коммерческое предложение, предлагающее к поставке систему диагностическую ультразвуковую Aplio i-серии в исполнениях: Aplio 1800, как объективно не подтверждающее наличие оборудования Aplio 1800 с требуемыми характеристиками.

Таким образом, довод заявителя о формировании технического задания, соответствующего единственному производителю Esaote S.p.A нашел свое подтверждение.

Неправомерно установленные характеристики к закупаемому товару, который соответствует одному производителю ограничивают конкуренцию, нарушают права и законные интересы участников закупки, так как последние изначально не имеют возможности предложить оборудование иных производителей.

Также нашел свое подтверждение довод заявителя о неправомерности установления требования к году выпуска закупаемого товара – «не ранее 2023 года выпуска».

Из пояснений заказчика следует, что данное требование обусловлено повышением эффективности использования аппарата, в целях минимизации затрат на обслуживание оборудования.

При этом, согласно пункту 1 статьи 471 Гражданского кодекса Российской Федерации гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю (статья 457), если иное не предусмотрено договором купли-продажи, что свидетельствует о праве производителя (продавца) устанавливать момент начала гарантийного срока в договоре купли-продажи.

Так, в п 2.17 технического задания указано, что гарантия поставщика на поставленное оборудование составляет не менее 12 месяцев, в п.5.5 проекта договора установлено, что гарантийный срок на поставляемый товар составляет 12 месяцев с даты ввода в эксплуатацию.

Кроме того, из правил пункта 1 статьи 258 Налогового кодекса срок полезного использования товара устанавливается в момент его ввода в эксплуатацию.

Следовательно, гарантийный срок производителя и срок полезного использования оборудования не зависят от даты производства оборудования.

Вместе с тем, Заказчиком не представлено сведений, подтверждающих, что характеристики оборудования 2022 года выпуска отличаются от характеристик оборудования 2023 года выпуска.

Также требование документации об аукционе в отношении даты производства закупаемого товара может повлечь за собой установление неравных условий для участников закупки, поскольку императивное указание на дату производства соответствующих товаров создает неравные условия для участников закупки, и, как следствие, может повлечь ограничение соответствующих участников.

Закон о закупках не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а также норм, обязывающих участников закупки указать в заявке конкретную дату производства товаров.

Заказчиком при осуществлении закупки нарушены требования п. 2 ч. 1 ст.3, п.2 ч.6.1 ст. 3 Закона о закупках, согласно которым при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Жалобу №032/10/18.1-434/2023 ООО «Зелмедсервис» на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932) признать обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении

электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932) нарушение п.2 ч.1 ст.3, п.2 ч.6.1 ст. 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику - ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках путем:

3.1 аннулирования электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932);

3.2 Отмены протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №2737616/32312358932 от 24.05.2023;

3.3 Направления информации об отмене протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №2737616/32312358932 от 24.05.2023 и об аннулировании электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932) в адрес оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер».

4. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания, в том числе: вернуть заявки участникам закупки, подавшим заявки на участие в электронном аукционе за №32312358932 с уведомлением об отмене рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №2737616/32312358932 от 24.05.2023 и об аннулировании электронного аукциона на закупку аппарата ультразвуковой диагностики и интраоперационным датчиком для открытой и лапароскопической хирургии в рамках регионального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» (извещение №32312358932).

5. При наличии сохранившейся потребности провести закупку с учетом требований

Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц» и настоящего Решения Брянского УФАС России.