

решение

Общество с ограниченной
ответственностью "РТС-ТЕНДЕР" Тараса
Шевченко набережная, д. 23А, Москва
г., 121151 ko@rts-tender.ru Общество с
ограниченной ответственностью
"ЭНДО-МЕД" 125222, город Москва,
Уваровский пер., д. 2 к. 1, кв. 16
info@endo-med.com Государственное
учреждение здравоохранения
«Тульский областной клинический
онкологический диспансер» ул.
Плеханова, д. 201 А, г. Тула, 300040
guz.ood.tula@tularegion.ru,
food.zakaz@mail.ru Государственное
казенное учреждение Тульской
области "Центр организации закупок"
Ленина пр-кт, д.2, г. Тула, 300041
coz@tularegion.ru

ИЕНИЕ

делу № 071/06/106-4/2024

15 января 2024 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной
службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с
ограниченной ответственностью «ЭНДО-МЕД» (далее – Заявитель, Общество) (вх.
№ 34/24 от 09.01.2024) на действия государственного учреждения
здравоохранения «Тульский областной клинический онкологический диспансер»
(далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем
проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку
изделий медицинского назначения (порт инфузионный/инъекционный,
имплантируемый) (закупка № 0366200035623008375) (далее – Закупка),
руководствуясь статьями 99, 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 - Закон), Правилами
осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении
заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по
осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных
органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций,

операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение) на основании доверенности;

в отсутствие представителей Общества, Заказчика, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, документация о Закупке сформирована с нарушением положений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок по следующим основаниям.

По мнению Общества, Заказчиком нарушены положения Закона, поскольку в позициях №№ 1, 2, 3 электронного документа «Описание объекта закупки на поставку изделий медицинского назначения (порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый)» извещения о Закупке (далее – Описание объекта Закупки) установлены требования к техническим характеристикам поставляемого товара, соответствующие товару единственного производителя – В. Braun, Франция, что приводит к ограничению количества участников закупки.

Из жалобы следует, что Заявителем анализировался товар производства Б.БРАУН МЕДИКАЛ, Франция (ФСЗ 2008/03191 от 24.01.2022) и ПФМ медикал спп, СА, Швейцария (РЗН 2014/1430 от 27.02.2014).

При этом товар производства ПФМ медикал спп, СА, Швейцария, по утверждению подателя жалобы, по характеристике «Высота имплантируемой части, мм» (подпункты 1.3, 2.3, 3.3 Описания объекта закупки) не отвечает требованиям документации о закупке.

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что Заказчиком при описании объекта Закупки допущены нарушения положений Закона.

Уполномоченное учреждение, Заказчик не согласились с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу; просили оставить жалобу без удовлетворения.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правилами внеплановой проверки по вопросу соблюдения субъектами

контроля требований Закона при проведении Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями) 18.12.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 720 020,00 рублей.

Контракт по итогам Закупки на момент рассмотрения жалобы Заказчиком не заключен.

Относительно доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

На основании части 1 статьи 42 Закона 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.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона определено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать в виде электронного документа описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В силу положений пункта 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона 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.

На основании части 3 статьи 33 Закона 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 настоящим Федеральным законом.

Таким образом, описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными)

потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

С другой стороны, описание объекта закупки - это фиксация заказчиком в документации о закупке качественных и количественных характеристик, признаков товара, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям. Такая фиксация требований заказчика позволяет идентифицировать объект закупки, установить результат, достижение которого признается со стороны заказчика должным исполнением контракта.

При этом специфика каждой закупки определяет необходимые требования к товару, работам, услугам, в связи с чем, правомочие на их установление законодательством Российской Федерации о контрактной системе предоставлено заказчику.

По общему правилу указание заказчиком в документации о закупке особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Согласно извещению и иной документации о Закупке в рамках рассматриваемой Закупки предусмотрена поставка товара: «Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый» - позиция КТРУ 32.50.50.190-00000977.

Комиссией установлено, что в пункте 6 Описания объекта Закупки Заказчиком установлены следующие спорные характеристики товара:

№	Наименование показателя	Требуемое значение (диапазон значений) показателей	Обоснование использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии
1	Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый		Позиция КТРУ 32.50.50.190-00000977
1.3	Высота имплантируемой части, мм	$\geq 10,3$ и $\leq 10,6$	Предназначена для имплантации истощенным взрослым
2	Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый		Позиция КТРУ 32.50.50.190-00000977
2.3	Высота имплантируемой части, мм	$\geq 13,2$ и $\leq 13,5$	Предназначена для имплантации истощенным взрослым

3	Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый		Позиция КТРУ 32.50.50.190-00000977
3.3	Высота имплантируемой части, мм	$\geq 10,3$ и $\leq 10,6$	Предназначена для имплантации истощенным взрослым

Согласно письменным пояснениям Заказчика, при формировании показателей и их значений Заказчик основывался на информации производителей товара, соответствующего потребности Заказчика.

№	Наименование показателя, установленное описанием объекта закупки	Требуемое значение, установленное описанием объекта закупки	Сведения о производителях товара		
			Б.БРАУН Медикал, Франция	ПФМ медикал спп, СА, Швейцария	Plan 1 Health S.R.L, Италия
1	Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый		Модель Celsite ST305H	Модель TitaJet™ Light Low Profile Contrast	HEALTHPORT PLP / HEALTHPORT POWER PLP
1.3	Высота имплантируемой части, мм	$\geq 10,3$ и $\leq 10,6$	10,6	10,3	10,6
2	Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый		Модель Celsite ST301	Модель TitaJet Light 2 Contrast	-
2.3	Высота имплантируемой части, мм	$\geq 13,2$ и $\leq 13,5$	13,2	13,2	-
3	Порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый		Модель Celsite ST305	Модель TitaJet™ Light Low Profile Contrast	HEALTHPORT PLP / HEALTHPORT POWER PLP
3.3	Высота имплантируемой части, мм	$\geq 10,3$ и $\leq 10,6$	10,6	10,3	10,6

В подтверждение своей позиции Заказчик на заседание Комиссии представил каталог продукции Б.БРАУН МЕДИКАЛ, каталог продукции ПФМ медикал спп, СА, Швейцария, каталог продукции Plan 1 Health S.R.L, Италия.

При этом содержащаяся в указанных документах информация в полной мере подтверждает доводы Заказчика:

1. Б.БРАУН МЕДИКАЛ, Франция

стр.10 Каталога, Модель Celsite ST305H , Модель Celsite ST305H

стр.10 Каталога, Модель Celsite ST301

2. ПФМ медикал спп, СА, Швейцария

стр.4 Каталога, модель Модель TitaJet Light 2 Contrast

Стр.5 Каталога, модель TitaJet™ Light Low Profile Contrast

3. Plan 1 Health S.R.L, Италия

стр.25, стр.26 Каталога, Модель HEALTHPORT PLP / HEALTHPORT POWER PLP

Изучив документы, представленные Заказчиком, его пояснения, Комиссия приходит к выводу, что содержащиеся в подпунктах 1.3.2.3, 3.3 пункта 6 Описания объекта Закупки требования обусловлены объективными потребностями Заказчика, соответствуют положениям Закона.

Следовательно, при формировании Описания объекта закупки Заказчик исходил из собственного опыта работы, руководствуясь необходимостью обеспечить эффективное расходование бюджетных средств, а содержащиеся в Описании объекта закупки характеристики не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона.

Заказчиком был проведен мониторинг товаров, присутствующих на рынке и отвечающих потребностям Заказчика, направлены коммерческие предложения потенциальным участникам Закупки и получены ответы от трех поставщиков о готовности поставить необходимый Заказчику товар.

Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона 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.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Закон не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в извещении о закупке устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара. Кроме того участники закупки не наделены правом определять потребность заказчика, так как в силу Закона правомочия установления требований к товарам (работам, услугам) предоставлено заказчику.

Ограничивает усмотрение заказчика только требование о недопустимости ограничения конкуренции. Действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона в сфере закупок конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. 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.

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует об ограничении числа участников торгов.

Также следует отметить, что участником закупки может выступать любое лицо, в том числе, не являющееся производителем закупаемых медицинских изделий, в связи с чем, закупаемый товар мог быть поставлен неограниченным кругом хозяйствующих субъектов – потенциальных участников закупки.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу, что содержащиеся в оспариваемых подпунктах пункта 6 Описания объекта закупки требования к характеристикам показателей не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона; указанные Заказчиком требования не носят персонифицированный характер, распространяют свое действие на неопределенный круг лиц - возможных участников торгов.

При этом в случае исключения из Описания объекта Закупки или изменения спорных характеристик, перечисленных в жалобе, к поставке будет возможен товар с характеристиками худшими, чем требуемые в рамках рассматриваемой Закупки.

Доказательств того, что Заявитель не может приобрести и поставить товар, соответствующий Описанию объекта Закупки, Комиссии не представлено.

Согласно части 4 статьи 106 Закона участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Следовательно, при рассмотрении жалобы в антимонопольном органе бремя доказывания Законом возлагается на лицо, подавшее жалобу.

Ввиду того, что подача жалобы Заявителем на положения документации о закупке предполагает, что положениями указанной документации ущемляются права и законные интересы конкретного участника закупки, положение части 4 статьи 106 указывает на то, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими антимонопольному органу установить, что имеются объективные нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок и вместе с тем, нарушены права и законные интересы заявителя.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушения Закона, помимо субъективной оценки Заявителем таких действий, не представлено.

Следует учитывать, что механизм защиты прав участников закупки в административном порядке путем рассмотрения их жалоб контрольным органом в сфере закупок, установленный главой 6 Закона, в соответствии с пунктом 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации должен применяться в случаях действительных, а не мнимых нарушений прав и законных интересов участников закупки и не должен создавать предпосылки для нарушения вышеуказанных публичных интересов (пункт 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 1 (2020), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 10.06.2020).

Как было отражено выше, Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела,

Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушения Закона, помимо субъективной оценки Заявителем таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 N 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время "баланс" означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения и условия извещения о Закупке и электронных документов к нему не противоречат Закону, не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки, в том числе Заявителя, не влекут ограничение числа участников закупки, а доводы жалобы Заявителя не нашли своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Правилами, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭНДО-МЕД» (вх. № 34/24 от 09.01.2024) на действия государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной клинический онкологический диспансер» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку изделий медицинского назначения (порт инфузионный/инъекционный, имплантируемый) (закупка № 0366200035623008375) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

2024-154