

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8186/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.06.2023

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку сшивающих материалов для хирургического отделения (реестровый № 32312458055, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

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

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы:

1. Заказчик по позиции 9 технического задания установил характеристики товара таким образом, что в совокупности всех установленных характеристик поставка товара ограничена одним производителем - COVIDIEN (ENDO GIA ULTRA) EGIAUXL.

2. Заказчик по позиции 15 технического задания в наименовании закупаемой продукции указал «Троакар эндоскопический, одноразового использования 32.50.13.190-00007604», при этом в технических параметрах Заказчик указывает на то, что ему необходима только канюля к троакару, следовательно товар не соответствует описанию требований к закупаемому товару.

3. Заказчик по позиции 16 технического задания установил характеристики товара таким образом, что в совокупности всех установленных характеристик поставка товара ограничена одним производителем - Meril.

4. Заказчик по позиции 1 и 3 технического задания установил характеристики товара таким образом, что в совокупности всех установленных характеристик поставка товара ограничена одним производителем - Grena (DLCS-60L).

5. В совокупности установленных характеристик по позиции 21 технического задания Заказчику подходят степлеры производства Ethicon артикулы ЕС60А и PSEE60А. В описании технических требований к товару указано требование «Литое С-образное лезвие», при этом у указанных аппаратов прямое лезвие, которое встроено в прямой ствол степлера. Следовательно, требование «Литое С-образное лезвие» является избыточным.

6. Заказчик по позиции 17 технического задания установил характеристики товара таким образом, что в совокупности всех установленных характеристик поставка товара ограничена одним производителем – Kangdi.

Также Заявитель в жалобе указывает, что Заказчиком ограничена конкуренция в результате включения в одну Закупку товаров, производимых единственными производителями наравне с товарами, производимых различными производителями.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и истребованные антимонопольным органом материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 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.

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об

осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В силу части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пункту 2 Информационной карты документации, предметом Закупки является поставка сшивающих материалов для хирургического отделения.

Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик установлены в Части II Документации «Техническое задание».

Рассмотрев доводы жалобы, согласно которым Заявитель указывает, что по позициям №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания Заказчик установил характеристики товара таким образом, что в совокупности всех установленных характеристик поставка товара ограничена одним производителем, Комиссия отмечает следующее.

Так, по позициям №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания установлены следующие технические параметры необходимого к поставке товара:

Н/П	НАИМЕНОВАНИЕ ЗАКУПАЕМОЙ ПРОДУКЦИИ	ТЕХНИЧЕСКИЕ ПАРАМЕТРЫ	КОЛ- ВО
1	<p>Степлер линейный ручной режущий для открытых операций, одноразового использования</p> <p><b>32.50.13.190-00007437</b></p>	<p><b>Описание КТРУ:</b> Стерильный ручной хирургический инструмент, предназначенный для использования во время открытых хирургических операций (включая абдоминальную, гинекологическую, педиатрическую или торакальную хирургию) для быстрого рассечения/резекции тканей и создания анастомозов. Изделие работает за счет ручного механизма (например, рычага, скользящего регулирующего устройства), посредством которого разрезаются ткани (например, ткани толстой кишки) и одновременно накладывається один или несколько линейных рядов хирургических скоб на образовавшиеся концы, благодаря чему не нужно их временно пережимать. Скобы и режущее лезвие могут быть размещены в одноразовом загрузочном блоке, который может входить в состав изделия. Это изделие для одноразового использования.</p> <p><b>Характеристики:</b></p> <p>Линейный сшивающе-режущий степлер не менее 60 мм с ножом для прошивания стандартных тканей путем наложения двух двойных рядов титановых скобок в шахматном порядке, с одновременным рассечением ткани между парными рядами скобочного шва. Степлер должен состоять из двух частей – бранши с запирающим рычагом и бранши с картриджем со встроенным крепёжным механизмом, замыкающихся при помощи автоматического замка. Лезвие изготовлено из высокопрочной стали 400 серии, интегрировано в картридж и активируется рычагом прошивания. Обе бранши имеют плечики для удобства использования степлера. Наличие механизма строго параллельного сведения браншей, промежуточного положения закрытия браншей для их точной коррекции на ткани, равномерной компрессии ткани и предотвращения ее сборки,</p>	1 шт

		<p>звукового и тактильного контроля прошивания. Степлер должен быть заряжен сменным одноразовым картриджем зелёной цветовой маркировки. Нож интегрирован в картридж. Встроенный механизм для блокирования степлера при использованном картридже. Наличие кнопки, препятствующей выскальзыванию тканей из браншей в момент прошивания.</p> <p>Картридж содержит не менее 60 титановых скобок, расположенных в два двойных ряда в шахматном порядке, и имеет съёмную предохранительную пластину. Диаметр проволоки не менее 0,24 и не более 0,26 мм, ширина коронки скобки не более 3,0 мм, длина ножки открытой скобки не менее 3,8 и не более 4,0 мм, высота закрытой скобки не более 1,5 мм. Длина шва не менее 60 и не более 62 мм, длина линии разреза не менее 53 и не более 56 мм. Степлер может быть перезаряжен 7 раз взаимозаменяемыми картриджами для степлера 60 мм зелёного цвета (для плотных тканей), синего цвета (для стандартных тканей) с общим количеством прошиваний – 8 раз. Поставляется заряженным, стерильным, по 1 шт. в упаковке. Предназначен для использования у одного пациента. Не подлежит повторной стерилизации</p>	
3	<p>Кассета со скобами к аппарату сшивающему линейному</p> <p><b>32.50.13.190</b></p>	<p><b>Описание КТРУ: отсутствует</b></p> <p><b>Характеристики:</b></p> <p>Кассета для линейного сшивающего степлера не менее 60 мм, цвет должен быть синий. Кассета содержит не менее 60 титановых скобок, расположенных в два двойных ряда в шахматном порядке, и имеет съёмную предохранительную пластину. Наличие интегрированного ножа в картридже. Диаметр проволоки не менее 0,24 и не более 0,26 мм. Ширина коронки скобки не более 3,0 мм. Длина ножки открытой скобки не менее 3,8 и не более 4,0 мм. Высота закрытой скобки не более 1,5 мм. Длина шва не менее 60 и не более 62 мм. Длина линии разреза не менее 53 и не более 56 мм. Предназначен для одноразового использования.</p>	1 шт
		<p><b>Описание КТРУ:</b> Стерильный ручной хирургический инструмент, применяемый во время открытого оперативного вмешательства (включая абдоминальную, гинекологическую, педиатрическую или торакальную хирургию) для наложения хирургических скоб с целью соединения (внутренних) аппроксимации) мягких тканей (например, два конца кишки) или для фиксации</p>	

<p>9</p>	<p>Степлер линейный ручной для открытых операций, одноразового использования</p> <p><b>32.50.13.190-00007435</b></p>	<p>хирургической сетки к ткани. Изделие работает с помощью ручного механизма (например, рычага, скользящего регулятора), посредством которого накладывает один или несколько линейных рядов хирургических скоб на сегмент ткани; инструмент не имеет режущей функции. Скобы могут быть размещены в загрузочном устройстве одноразового использования, которое может входить в состав изделия. Это изделие одноразового использования.</p> <p><b>Характеристики:</b></p> <p>Предназначен для наложения двух тройных скрепочных швов (титановые скрепки в шве расположены в шахматном порядке) и пересекает ножом ткани между ними. Механизмы изгиба и поворота размещены на рукоятке аппарата</p> <p>Аппарат без ножа и без упорной бранши, нож и упорная бранша вынесены в кассету. Единый двухсторонний механизм открытия аппарата и индикатор глубины прошивания на рукоятке аппарата. Кольцевая ручка, предназначенная как для закрытия аппарата, так и для прошивания и рассечения тканей. Блокирование аппарата при отсутствии, неправильно вставленной или использованной кассеты. Клавиша разблокировки и снятия кассеты находится на штоке</p> <p>Механизм изгиба кассеты позволяет вращать рабочую часть не менее чем 360 градусов. Изгиб кассеты возможен в двух направлениях, угол изгиба фиксируется не менее чем в 5 (пяти) положениях. Длина ствола не менее 260 и не более 270 мм. Нож и штифт меняются вместе с кассетой. Возможна установка кассет трех типа размеров 30 мм, 45 мм, и 60 мм. с высотой открытой скрепки от 2,5 до 5 мм. В том числе артикуляционных, для наложения не менее 6 рядов титановых скобок. Блокирование аппарата при отсутствии, неправильно установленной или использованной кассете</p> <p>Может перезаряжаться не менее 25 раз. Предназначен для использования у одного пациента. Поставляется стерильным.</p>	<p>1 шт</p>
		<p><b>Описание КТРУ:</b> Стерильный переносной ручной хирургический инструмент, предназначенный для использования во время открытых или лапароскопических хирургических процедур на пищеварительном тракте для создания</p>	

16

Степлер  
циркулярный  
внутрипросветный,  
одноразового  
использования

**32.50.13.190-  
00007432**

анастомозов (например, конец-в-конец, конец-в-бок или бок-в-бок) через внутрипросветные (внутри просвета) резекции. Изделие разработано для соединения двух частей просвета (например, толстой кишки) с помощью одного или нескольких круговых рядов скоб и последующего срезания ткани внутри линии скоб для создания нового канала. Это изделие функционирует за счет ручного рычажного механизма; могут быть доступны изделия различных размеров, соответствующих диаметрам конкретных просветов. Это изделие для одноразового использования.

#### **Характеристики:**

Аппарат имеет съемную плоскую головку со стволом, оснащенным пружинным запором. Аппарат снабжен: отсеком для резецированной ткани; шкалой компрессии ткани; поворотной рукояткой с эргономичными лепестками для лучшего контроля степени закрытия степлера; одной рукояткой прошивания; рычагом прошивания; предохранителем преждевременной активации аппарата. Прорезиненное противоскользящее покрытие рукояти аппарата и рычага прошивания. Аппарат снабжен пластиковой рукояткой длиной не менее 140 мм. Высота закрытия скобок, в диапазоне: от 1,0 мм до 2,6 мм. Высота открытой скобки не менее 2,9 мм, 3,3 мм, 3,9 мм до не более 4,5мм, 4,8 мм, 5,0мм (или эквивалент не менее 4,5мм и не более 4,8мм) Скобки изготовлены из МРТ-совместимого титана или аналогичного МРТ-совместимого материала, прочность которого исключает самопроизвольное раскрытие скобок в организме пациента. Диаметр сечения скобки не менее 0,24 мм и не более 0,30 мм. Диаметр рабочей части не менее 28 мм и не более 29 мм. Диаметр встроенного лезвия не менее 18 мм и не более 22 мм. Длина прямого или изогнутого ствола до 22 см. Количество титановых скоб в степлере не менее 36 шт и не более 39 шт, расположенными по кругу в 3 ряда в шахматном порядке. Благодаря широкому просвету анастомоза и узкой анастомотической губе аппарат легко извлекается из сформированного анастомоза без дополнительных приспособлений.

**Описание КТРУ:** Стерильный переносной ручной хирургический инструмент, предназначенный для использования во время открытых или лапароскопических хирургических процедур на пищеварительном тракте для создания анастомозов (например, конец-в-конец, конец-в-бок

1 шт

или бок-в-бок) через внутрисветные (внутри просвета) резекции. Изделие разработано для соединения двух частей просвета (например, толстой кишки) с помощью одного или нескольких круговых рядов скоб и последующего срезания ткани внутри линии скоб для создания нового канала. Это изделие функционирует за счет ручного рычажного механизма; могут быть доступны изделия различных размеров, соответствующих диаметрам конкретных просветов. Это изделие для одноразового использования.

### **Характеристики:**

Циркулярный сшивающе-режущий аппарат с изогнутым стволом, обеспечивающий формирование 2-рядного скобочного шва с регулируемой высотой закрытой скобки в диапазоне от 1,5 до 2,0 мм при помощи скобок В-образной формы из титанового сплава с одновременным рассечением ткани. Съёмная головка. Диаметр головки не менее 28,0 мм и не более 29 мм. Длина ствола не менее 178 мм и не более 183 мм. Высота ножки открытой скобки не менее 4,5 мм и не более 5,5 мм. Диаметр проволоки, из которой изготовлены скобки, не менее 0,3 мм и не более 0,4 мм. Расстояние между ножками скобки не менее 3,6 мм и не более 3,8 мм. Диаметр ножа не менее 18 мм и не более 19 мм. Количество скобок не менее 22 штук и не более 26 штук. Общее количество прошиваний не более 1. Цельнолитая опорная часть головки аппарата и регулируемая высота закрытия скобки обеспечивают контролируемую степень компрессии пришиваемых тканей, что гарантирует качественное формирование скобок единой высоты по всей длине шва. Свойства титанового сплава, из которого изготавливаются скобки, предотвращают обратное открытие уже сформированных скобок. Хорошо визуализированная шкала компрессии с маркировкой по высоте закрытой скобки упрощает использование аппарата. Цветовая индикация на ручке и эргономичный дизайн облегчают использование и контроль аппарата. Съёмная низкопрофильная головка обеспечивает лёгкость введения рабочей части в полость органа. Прорезаемая прокладка обеспечивает тактильный и звуковой контроль при прошивании и рассечении тканей. Наличие предохранителя препятствует случайному прошиванию. Благодаря широкому просвету анастомоза и узкой анастомозической губе

Степлер  
циркулярный  
внутрисветный,  
одноразового  
использования

**32.50.13.190-  
00007432**

17

1 шт

аппарат легко извлекается из сформированного анастомоза без дополнительных приспособлений. Показан к применению при операциях на пищеводе, при операциях на желудке, при операциях на тонкой и толстой кишке, при выполнении операции низкой передней резекции прямой кишки. Срок годности не менее 12 месяцев.
---

Комиссия отмечает, одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета 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 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.

По смыслу приведенной нормы, установление требований к товарам, которое может ограничивать количество участников (даже путем установления таких требований, которые значительно сужают количество поставщиков, обладающих товаром, технические характеристики которого удовлетворяют заказчика) является допустимым, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Презюмируется, что и в таком случае соответствующим описаниям (требованиям) может подходить конкретный товар, либо такой товар, чьи технические характеристики являются, по сути, уникальными (и необходимы заказчику), а в условиях рынка никакая иная продукция не может полностью или хотя бы частично соответствовать потребностям заказчика. Оговорка, содержащаяся в приведенной норме, направлена на предоставление повышенных гарантий заказчикам, имеющим право получить продукцию, которая оптимальным образом будет использоваться такими заказчиками с учетом специфики.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые

соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

Следует отметить, что требования, установленные частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках, возлагают на заказчика обязанность конкретизировать свойства необходимого ему товара, при условии соблюдения недопустимости ограничения конкуренции. При этом заказчик наделен правом самостоятельного выделения отдельных лотов (по группам, классам, видам и иным единицам), правом выставления предмета торгов единым лотом, а также правом определения его содержания (с обязательным указанием отдельных условий, предъявляемых к товару либо соответствующим услугам).

Следует отметить, что в рассматриваемом случае предметом Закупки является поставка товара, а не его производство. Кроме того, Закупка проводится не среди производителей, а среди поставщиков товара, следовательно, участником указанной закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе, и не являющиеся производителями требуемого к поставке товара, готовые поставить товар, отвечающие требованиям документации.

Комиссия отмечает, что если предметом закупки является поставка товара, Заявитель должен предоставить доказательства отсутствия возможности приобретения его на товарном рынке.

При этом таких доказательств Заявителем предоставлено не было.

О наличии конкуренции при проведении рассматриваемой процедуры свидетельствует и тот факт, что на этапе формирования данной закупки от потенциальных участников поступило три коммерческих предложения от участников рынка, готовых поставить товар по позициям №№ №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания с требуемыми Заказчику характеристиками товара.

Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 2 заявки, которые признаны соответствующими требованиям документации и допущены к дальнейшему участию, что также свидетельствует о том, что установленные требования к поставляемому товару не повлекли ограничение круга участников.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что приобрести товары установленные в техническом задании и соответствующие требованиям Заказчика, может любое лицо, претендующее на заключение договора.

Таких участников может быть неограниченное количество.

Основным критерием оценки заявок является цена, по которой конкретный участник Закупки может и желает реализовать свой товар.

Комиссия отмечает, что само по себе включение в документацию условий и признаков, которые в конечном итоге приводят к исключению из числа участников лиц, не отвечающих этим условиям и признакам, не является ограничением доступа к участию в закупке и ограничением конкуренции, а представляет собой механизм выбора наиболее подходящего под требования Заказчика, в данном случае исполнителя.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона о закупках, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом, а впоследствии судом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом о закупках, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение

конкуренции.

Заказчик формирует Закупочную документацию в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования к поставляемому товару, при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции.

Заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам товара, которые бы удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

В этой связи Комиссия отмечает, что спорные требования предъявлены на основании потребности Заказчика, который в свою очередь проводит закупочную процедуру в целях получения конечного результата в том виде, качестве, порядке и объеме, на который он обоснованно рассчитывал.

При этом отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Комиссия отмечает, что требуемые Заказчику товары по позициям №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания не свидетельствуют о том, что включение рассматриваемых позиций в техническое задание влечет ограничение количества участников закупок, поскольку товары одного производителя могут быть предложены заказчику различными участниками закупки, так как закупка объявлена на поставку товара, а не на его изготовление, и таким образом в закупке может участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить требуемый к поставке товар по разной цене в зависимости от условий их договорных отношений со своими контрагентами, в том числе, с производителями.

Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые позиции №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания влекут предоставление преимущества конкретному участнику.

Кроме того, Заявителем не представлено доказательств невозможности поставки товаров, соответствующих требованиям документации, как и не представлено доказательств отсутствия в свободном обороте товаров с требуемыми Заказчику характеристиками.

При этом невозможность поставки товара Заявителем с необходимыми Заказчику характеристиками не может однозначно свидетельствовать об ограничении Заказчиком круга потенциальных участников Закупки.

Комиссия также расценивает доводы Заявителя в указанной части критически, поскольку установленные Заказчиком технические параметры товаров удовлетворяют потребность Заказчика.

Фактически Заявитель спорит в данном контексте с потребностью Заказчика, что не может быть поддержано Комиссией, поскольку Заказчик вправе по результатам закупочной процедуры получить тот товар, соответствующий его потребности и на

который он рассчитывал и к которой он сформировал требования в закупочной документации.

Комиссия отмечает, что ограничением конкуренции может быть признано не любое ограничение круга потенциальных участников путем установления определенных требований к товару, а лишь незаконное ограничение круга потенциальных участников закупки путем установления требований, не соответствующих положениям закона.

Требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если будет доказано, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

В данном случае Заявителем не приведено доказательств, подтверждающих, что позиции №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания включены в закупочную документацию в интересах определенного хозяйствующего субъекта и не соответствует целям и потребностям Заказчика.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

Иных действительных доказательств, свидетельствующих о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках, ограничениях конкуренции и предоставления преимущества конкретному хозяйствующему субъекту, Заявителем не представлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования по позициям №№ №№ 1, 3, 9, 16, 17 технического задания не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Относительно позиции Заявителя, что Заказчиком ограничена конкуренция в результате включения в одну процедуру Закупки товаров, производимых единственными производителями наравне с товарами, производимыми различными производителями Комиссия отмечает, что не допускается при формировании предмета закупки включать в предмет закупки товары (работы, услуги), функционально и технологически не связанные с товарами (работами, услугами), поставка (выполнение, оказание) которых является предметом закупки.

Закон о закупках не содержит запрета на объединение в одну Закупку однородных групп товаров. Также при проведении таких Закупок презюмируется большая экономическая эффективность Закупки.

В рассматриваемом случае Комиссия приходит к выводу о том, что объединение в одну закупочную процедуру сшивающих материалов для хирургического отделения, не противоречит нормам Закона о закупках, поскольку указанные

товары технологически и функционально связанные между собой.

При этом Комиссия отмечает, что если потенциальный участник закупки (поставщик) не может по каким-либо причинам предложить товары по позициям № № 1, 3, 9, 16, 17 с требуемыми характеристиками в одном лоте с другими товарами, то, вероятнее, он не сможет приобрести товары и отдельно. Следовательно, различий между размещением закупки на поставку товаров производимых единственными производителями и размещением закупки на поставку товаров производимых различными производителями, не усматривается.

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

В свою очередь, 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 помимо субъективной оценки 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 № 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

Рассмотрев доводы жалобы, согласно которым Заявитель указывает, что по позиции 15 технического задания Заказчиком некорректно установлены требования к поставляемому товару, поскольку Заказчик в наименование закупаемой продукции Заказчик указал «Троакар эндоскопический одноразового использования 32.50.13.190-00007604» при этом в технических параметрах указывает на то, что к поставке необходима только канюля к троакару, а также относительно того, что по позиции 21 технического задания под описание товара подходят степлеры производства Ethicon артикулы EC60A и PSEE60A, при этом в техническом задании установлено требование «Литое С-образное лезвие», которое фактически отсутствует у данного производителя, Комиссия отмечает

следующее.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в части указания такого параметра, как «Литое С-образное лезвие» по позиции 21 технического задания была допущена техническая ошибка.

Относительно установления требований к поставляемому товару по позиции 15 технического задания Заказчик указал, что канюля и троакар представляет собой один и тот же инструмент использующийся для обеспечения оперативного доступа в лапароскопической хирургии. Как указал Заказчик, разграничения понятий троакар и канюля в общероссийском классификаторе продукции по видам экономической деятельности отсутствуют, следовательно нарушений при описании товара не допущено.

Согласно Техническому заданию Заказчиком установлены следующие параметры необходимого к поставке товара по позициям 15 и 21 технического задания:

15	Троакар эндоскопический, одноразового использования <b>32.50.13.190-00007604</b>	<p><b>Описание КТРУ:</b> Стерильное изделие для формирования отверстия, через которое вводится эндоскоп и сопутствующие инструменты во время минимально инвазивной операции, особенно при абдоминальных, гинекологических, урологических и торакальных процедурах. Изделие, как правило, разработано как интегрированный комплекс, с рукояткой или без нее. Изделие имеет самоуплотняющийся порт для минимизации утечки газа во время введения/удаления инструмента и запорный клапан для нагнетания газа. Некоторые модификации могут иметь прозрачную оптическую насадку, обеспечивающую видимость отдельных слоев ткани во время введения. Это изделие одноразового использования.</p> <p><b>Характеристики:</b></p> <p>Канюля должна быть сменная рентгенопрозрачная, универсальная, для троакаров диаметром не более 14 мм</p> <p>Длина канюли не более 100 мм. Канюля низкопрофильная, прозрачная.</p> <p>Приемник канюли должен быть конусообразный, содержит интегрированную комбинированную двойную систему мембран, кран инсуффляции с механизмом, препятствующим случайному его открытию.</p> <p>Канюля разборная для облегчения извлечения через нее резецированных тканей, должна состоять из двух частей: собственно канюли с нижней частью приемника, включающей мембрану по типу утиного клюва, и съемной верхней частью приемника, включающей лепестковую мембрану. Внутренняя поверхность канюли имеет специальное покрытие на основе силикона для облегчения ввода и извлечению инструментов из троакара .</p>
----	---	---

		<p>Боковые атравматичные циркулярные насечки для надежной фиксации в стенке брюшной полости, исключая необходимость дополнительного прошивания.</p> <p>Предназначена для использования у одного пациента. Поставляется стерильной.</p>
<p>21</p>	<p>Степлер линейный ручной режущий эндоскопический, одноразового использования</p> <p><b>32.50.13.190-00007434</b></p>	<p><b>Описание КТРУ:</b></p> <p>Степлер линейный ручной режущий эндоскопический, одноразового использования</p> <p><b>Характеристики:</b></p> <p>Аппарат сшивающе-режущий линейный с изменяющимся углом рабочей части,</p> <p>Для троакаров диаметром не менее 12 мм, для прошивания тканей с наложением не менее двух тройных рядов титановых скобок в шахматном порядке и одновременным рассечением ткани между ними.</p> <p>Индикация блокировки аппарата, блок управления артикуляцией и ротацией ствола, функция принудительного возврата лезвия в исходное положение и принудительного раскрытия браншей. Аппарат имеет две рукоятки: упорную рукоятку и рукоятку закрытия браншей. На одной из браншей - сантиметровая шкала, маркировка дистального/проксимального краев прошивания. Укрепленный закрытый канал продвижения ножа в кассетной бранше. Бранши из хирургической стали не менее 400-й серии для обеспечения должной компрессии тканей. Бранши не выгибаются при прошивании. Пазы для формовки скобок в опорной бранше расположены не менее 6 рядов, соответственно рядам скобок в сменной кассете. Пазы для формовки скобок в опорной бранше расположены строго напротив ярусов рядов скобок в сменной кассете.</p> <p><b>Литое С-образное лезвие.</b> Материал лезвия коррозионно-стойкая сталь. Обеспечивает диссекцию в рамках допустимого количества прошиваний. Направляющая лезвия встроена в аппарат. Длина ствола см не менее 33,9 и не более 35,1. Диаметр ствола мм не менее 10 и не более 12. Ротация ствола аппарата осуществляется при помощи ротационного кольца, расположенного на стыке ствола и рукоятки аппарата для доступа при помощи одной руки. Механизм, обеспечивающий параллельность положения браншей при прошивании. Конструкция аппарата позволяет использовать все его функции при помощи одной руки. В аппарат интегрирован механизм снижения усилия для прошивания. Длина разреза мм не менее 57 и не более 59.</p>

	<p>Длина рабочей части аппарата (браншей) мм не менее 60 и не более 61. Узел артикуляции интегрирован в ствол аппарата. Функция пассивной артикуляции об органы и инструменты с последующей фиксацией браншей в выбранном положении артикуляции. Артикуляция в каждую сторону градус не менее 40. Узел артикуляции имеет покрытие для защиты от попадания в него тканей. Конструкция аппарата позволяет прошивать кассету не полностью. Контролируемый возврат лезвия в исходное положение. Раздельное смыкание рукояток сведения браншей и прошивания, препятствующее случайному прошиванию. Индикатор направления движения лезвия. Блокирование артикуляции при сомкнутых браншах. Блокирование аппарата при неправильно вставленной, использованной кассете, при ее отсутствии. Аппарат позволяет перезаряжать кассету в количестве раз не менее 10.</p>
--	---

Комиссия Управления проанализировав представленные Заявителем и Заказчиком сведения, приходит к выводу, что описание характеристик поставляемого товара по позициям №№ 15, 17 технического задания составлено некорректно.

Изложенные в возражениях и в выступлении Заказчика доводы относительно того, что канюля и троакар представляют собой один и тот же инструмент подлежат отклонению Комиссией, поскольку фактически троакар и канюля представляют собой два разных медицинских инструмента, которые имеют различные формы и применяются в разных медицинских ситуациях.

Кроме того, позиция Заказчика о том, что разграничения понятий троакар и канюля в каталоге товаров, работ и услуг (далее также - КТРУ) отсутствуют, следовательно нарушений при описании товара не допущено является несостоятельной, так как закупка проводится заказчиком в порядке, предусмотренном Законом о закупках, который не обязывает заказчика использовать позиции КТРУ при описании объекта закупки.

Комиссия отмечает, что технические параметры закупаемого товара должны соответствовать наименованию товара, поскольку противоречивая информация в отношении требований к товару вводит участников закупки в заблуждение, что может привести к ненадлежащему формированию заявки на участие в закупке и, как следствие, отклонению такой заявки от участия в закупке.

Установленные Заказчиком требования по позициям №№ 15, 21 технического задания могли послужить препятствием для формирования и подачи заявок со стороны потенциальных участников Закупки, а также привести к сужению круга таких участников ввиду невозможности сформировать корректно свое предложение.

Комиссия отмечает, что Документация должна содержать четкие, исчерпывающие требования к участникам Закупки, исключая возможность субъективного толкования Заказчиком предложений претендентов на участие в Закупке.

Документация, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, должна содержать конкретные параметры необходимого к поставке товара без возможности ее множественного толкования.

Из вышеизложенного следует, что заявка участника будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования к товару необходимому к поставке по условиям заключаемого по результатам проведения закупочной процедуры договора. В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к поставке товаров.

Формирование Документации с нарушениями, способными привести к ограничению круга ее потенциальных участников, является самостоятельным основанием для выдачи антимонопольным органом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписания об отмене составленных в ходе проведения Закупки протоколов, внесения изменений в Документацию и повторном проведении Закупки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов Жалобы в указанной части.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.