

РЕШЕНИЕ № 035/10/18.1-9/2024

12 января 2024 года

г. Вологда

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

Ростиславова А.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии;

Смышляева И.А. – заместитель начальника отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии;

Сучков О.Н. – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии;

Косоногова Е.А. – старший специалист 1 разряда отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «Ренессанс-Мед» на действия БУЗ ВО «Череповецкая городская поликлиника № 7 «им. П.В. Дмитриева» при проведении аукциона в электронной форме на поставку медицинского изделия - Гастроскоп гибкий с принадлежностями, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации и инструктажа специалистов заказчика, эксплуатирующих оборудование (номер извещения на сайте ЕИС 32313115659),

в присутствии представителя ООО «Ренессанс-Мед» Жиликовой М.А., представителя БУЗ ВО «Череповецкая городская поликлиника № 7 «им. П.В. Дмитриева», являющейся членом Аукционной комиссии Юриной Т.Н., представителя КУ ВО «Центр закупок», являющегося членом Аукционной комиссии Румянцева А.В.,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) принята к рассмотрению жалоба ООО «Ренессанс-Мед» (далее – Заявитель) на действия БУЗ ВО «Череповецкая городская поликлиника № 7 «им. П.В. Дмитриева» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на поставку медицинского изделия - Гастроскоп гибкий с принадлежностями, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации и инструктажа специалистов заказчика, эксплуатирующих оборудование (номер извещения на сайте ЕИС 32313115659; далее – аукцион, закупка).

Жалоба на положения документации об аукционе поступила в Управление до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, и на основании частей 10, 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Доводы жалобы сводятся к тому, что требования к техническим характеристикам объекта закупки составлены таким образом, что подходящим является оборудование одного единственного производителя, что приводит к ограничению количества участников закупки, способных поставить товар, отвечающий потребностям заказчика, и является ограничением конкуренции.

Уведомлением Управления от 28.12.2023 № 4028/23 рассмотрение жалобы назначено на 12.01.2024. Информация о принятии к рассмотрению жалобы опубликована на сайте Управления.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством использования видеоконференц-связи. Решение по жалобе принято 12.01.2023.

От Заказчика, КУ ВО «Центр закупок» (Организатор аукциона) поступили письменные возражения, согласно которым считают жалобу необоснованной по основаниям, указанным в возражениях.

Комиссия, изучив имеющиеся материалы жалобы, заслушав пояснения сторон, установила следующее.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупках товаров, работ и услуг для нужд БУЗ ВО «Череповецкая городская поликлиника № 7 «им. П.В. Дмитриева», утвержденным начальником Департамента здравоохранения Вологодской области в редакции от 21.11.2023 (далее – Положение о закупке).

21.12.2023 извещение о проведении аукциона и аукционная документация размещены в Единой информационной системе на сайте <https://zakupki.gov.ru>.

Согласно извещению, аукционной документации:

Предмет договора: Поставка медицинского изделия - Гастроскоп гибкий с принадлежностями, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации и инструктажа специалистов заказчика, эксплуатирующих оборудование.

Количество поставляемого товара, описание предмета закупки: Указано в Техническом задании к аукционной документации (Приложение № 2).

Сведения о начальной (максимальной) цене договора: 1 658 666,67 руб.

Заявки на участие в закупке принимаются с «21» декабря 2023 года и до окончания срока подачи заявок - до 08 ч. 00 мин. (по московскому времени) «09» января 2024 года. При наступлении даты и времени окончания срока подачи заявок подача заявки становится невозможной.

Описанием объекта закупки (Техническим заданием) (Приложение № 2) предусмотрено:

№ п/п	Наименование объекта закупки	Показатель объекта закупки	Единица измерения показателя	Значения показателей			Кол-во, единица измерения
				Значение показателя, которое может изменяться		Значение показателя, которое не может изменяться	
				Минимальное значение	Максимальное значение		
1	Гастроскоп гибкий с принадлежностями	Гастроскоп гибкий:					1 штука
Вывод изображения					Окуляры		
Наружный диаметр дистального конца		мм	4,9	8			
Рабочая длина вводимой трубки		мм	925				
Угол поля зрения		градус		140			
Направление обзора		градус			0		
Нижняя граница диапазона глубины резкости		мм		3			
Верхняя граница диапазона глубины резкости		мм	100				

	Угол изгиба дистального конца:				
	Вверх	градус	210		
	Вниз	градус	90		
	Вправо	градус	100		
	Влево	градус	100		
	Внешний диаметр вводимой трубки	мм		7,98	
	Внутренний диаметр инструментального канала	мм	2		
	Общая длина гастроскопа	мм		1395	
	Источник света эндоскопический, с питанием от сети				
	Масса источника света	кг		6	

Заявитель в качестве обоснования довода жалобы указал, что Описание объекта закупки содержит характеристики товара, в том числе: - «Наружный диаметр дистального конца Максимальное значение 8 мм»; «Внешний диаметр вводимой трубки Максимальное значение 7,98мм», которые указывают на гастроскоп единственного производителя Pentax (модель FG-24V), что приводит к возможности поставки товара одного товарного знака. Предложить к поставке товары иных производителей таких как Fujifilm и Olympus не представляется возможным, так как наиболее подходящие товары данных производителей сняты с производства. На сегодняшний день на медицинском рынке представлен и зарегистрирован наиболее подходящий товар российского производителя - Ломо (модель ГДБ-ВО-Г-23 (9,5) - ФСР 2012/14136). Для того чтобы данный закуп прошел, нужно расширить характеристики: «Наружный диаметр дистального конца Максимальное значение 9,5 мм»; «Внешний диаметр вводимой трубки Максимальное значение 9,5 мм»; «Масса источника света Максимальное значение 8 кг».

Установленные Заказчиком в аукционной документации требования к характеристике товара не противоречат положениям действующего законодательства с учетом следующего.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

К числу основных принципов закупочной деятельности Закон о закупках относит информационную открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о

закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 описание 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 установленных случаев.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 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.

Заказчик в письменных пояснениях, поддержанных на заседании Комиссии, указал что гастроскоп гибкий закупается для возможности приема детского населения, в виду чего в Описании объекта закупки установлено ограничение по диаметру вводимой трубки и дистального конца (диапазон значений). Характеристики товара с учетом его назначения и специфики использования определены при проведении медико-технического анализа и консультаций со специалистами, для работы которых осуществляется рассматриваемая закупка.

При этом, как указал на заседании Комиссии представитель Заказчика, гастроскоп с «расширенными» параметрами, предлагаемыми Заявителем, уже имеется в поликлинике Заказчика, но по указанным характеристикам не подходит для приема детей. Заказчиком также

проведен анализ заключенных контрактов детскими лечебными учреждениями на поставку гастроскопов. Детские лечебные учреждения устанавливают ограничения к диаметру трубки и дистального конца аналогичные установленным Заказчиком (например, закупки с номерами в ЕИС: 0358300100923000179, 0321200032623000245, 0356500002123000250).

Формирование Описания объекта закупки осуществлялось Заказчиком в целях достижения максимального результата при эксплуатации закупаемого оборудования, с соблюдением принципов, закрепленных в статье 41 Конституции РФ и статье 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации», предусматривающих обеспечение прав граждан в сфере охраны здоровья, приоритет интересов пациента, доступность и качество оказания медицинской помощи.

В качестве возражений относительно довода жалобы о том, что установленным Заказчиком характеристикам товара соответствует медицинское изделие только одного единственного производителя, Заказчиком представлены сведения о соответствии установленным характеристикам гастроскопов как минимум двух производителей, а именно: модели FG-24V производства Pentax, а также модели FG-1ZP, производства «ФУДЖИФИЛЬМ Корпорейшн» (Fujifilm). Согласно стр. 698 (PDF), 11-2 (руководства) Руководства по эксплуатации на эндоскоп гибкий для исследования желудочно-кишечного тракта с принадлежностями модели FG-1ZP, производства «ФУДЖИФИЛЬМ Корпорейшн» диаметр гибкой части (вводимой трубки) - 7,9 мм; диаметр дистального конца - 7,8 мм.

Регистрационное удостоверение указанного медицинского изделия № ФСЗ 2011/10110 от 26.01.2022 (срок действия: бессрочно) и руководство по эксплуатации размещены на официальном сайте Росздравнадзора. Документы являются действующими, информация, свидетельствующая об обратном, Комиссии не представлена.

Комиссия отмечает, что Заявителем в обоснование своего довода о том, что подходящий товар производства Fujifilm снят с производства, представлено письмо ООО «СмартМед» от 12.05.2023, в котором указано на невозможность представить коммерческое предложение по указанным гастроскопу и колоноскопу от Fujifilm (с учетом запроса коммерческого предложения Заявителя по извещениям о закупке №№ 0846500000623000201, 0846500000623000202) в связи с отсутствием указанной продукции в прейскуранте производителя.

Писем производителя ФУДЖИФИЛЬМ Корпорейшн о том, что необходимая продукция снята с производства, Заявитель не представил.

Заказчик по результатам проведенного анализа официального сайта zakupki.gov.ru представил информацию, из которой следует, что победителем закупки (номер извещения в ЕИС 0321200032623000245) предложена в декабре 2023 года поставка гастроскопа производства ФУДЖИФИЛЬМ Корпорейшн, что свидетельствует о возможности поставки товара указанного производителя.

Согласно правовой позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики от 16.05.2018 по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ, 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. Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Как следует из пункта 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда

Российской Федерации 28.06.2017, указание заказчиком в аукционной документации 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.

В закупочной документации отсутствуют требования о том, что участник должен быть производителем продукции, любой желающий мог принять участие в закупках и предложить продукцию подходящего производителя, а включение в аукционную документацию характеристик и требований к товару, которые отвечают потребностям заказчика и необходимы для выполнения соответствующих функций и в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким требованиям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах и не является нарушением статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Аналогичная позиция отражена в судебных актах по делу № А45-22213/2022.

Следовательно, сама по себе невозможность Заявителя поставки необходимого Заказчику товара, не означает, что действия последнего повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Доказательств, свидетельствующих об обратном, Заявителем не представлено.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ренессанс-Мед» на действия БУЗ ВО «Череповецкая городская поликлиника № 7 «им. П.В. Дмитриева» при проведении аукциона в электронной форме на поставку медицинского изделия - Гастроскоп гибкий с принадлежностями, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации и инструктажа специалистов заказчика, эксплуатирующих оборудование (номер извещения на сайте ЕИС 32313115659) необоснованной.
2. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

А.А. Ростиславова

Члены Комиссии:

И.А. Смышляева

О.Н. Сучков

Е.А. Косоногова