

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 33-49-78, e-mail:
to33@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/67-53/2020**

29 января 2020 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 29 января 2020 года

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

... заместителя руководителя управления – начальника отдела,

членов Комиссии:

..... заместителя начальника отдела,

.... главного специалиста-эксперта,

.... главного специалиста-эксперта,

..... ведущего специалиста-эксперта,

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «Зет-Мед» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на закупку частей и принадлежностей протезов и ортопедических приспособлений для нужд ГБУЗ ВО «ОКБ» (№ закупки 0128200000119009972) в присутствии:

представителя уполномоченного органа – департамента имущественных и земельных отношений администрации Владимирской области (далее – департамент, уполномоченный орган):
.... (доверенность от 10.01.2020 № 25);

представителя заказчика – ГБУЗ ВО «ОКБ»: (доверенность от 26.09.2019 № 62);

Заявитель, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

28.01.2020 г. в соответствии с пунктом 3.33 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией был объявлен перерыв до 29.01.2020 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/67-53/2020 Комиссия Владимирского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Зет-Мед» (далее – заявитель, общество) на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на закупку частей и принадлежностей протезов и ортопедических приспособлений для нужд ГБУЗ ВО «ОКБ» (№ закупки 0128200000119009972).

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе 0128200000119009972 заявка заявителя была отклонена на основании п. 1 ч. 4 ст. 67 - непредоставление информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, или предоставление/установление недостоверной информации предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ: Приложение к Информационной карте Таблица 1, п.13.2 Инструкции участникам закупок документации об электронном аукционе, п.1 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" – непредставление информации (по позиции 1 показатели товара указаны не в полном объеме (изделие из металла)), предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 №44.

ООО «Зет-Мед» считает, что его заявка в полном объеме соответствовала требованиям законодательства о контрактной системе и документации об электронном аукционе, а действия аукционной комиссии являются незаконным по следующим основаниям.

В соответствии с частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок и требованиями п. 13.2 раздела 13 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» документации об электронном аукционе первая часть заявки участника должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям установленным в документации об электронном аукционе. Аналогичные требования содержатся в пункте 16.4 «Инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе» закупочной документации, кроме изложенного, в пункте 16.2 содержится требование, что сведения, которые содержатся в заявках участников закупок, не должны допускать двусмысленных (неоднозначных) толкований.

По мнению представителя заявителя, инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе согласно разделу 16 является исчерпывающей, расширительному толкованию не подлежит ввиду отсутствия дополнительных ссылок на иные разделы и файлы документации.

Таким образом, с учетом требований Закона о контрактной системе в сфере закупок и содержания положений документации об электронном аукционе (а именно: п. 13.2, 16.2, 16.4 документации) однозначно следовал факт того, что в первой части заявки участники должны представить информацию о конкретных показателях товара, техническое описание которых установлено в Приложении № 2.

В силу изложенного, заявитель просит признать жалобу обоснованной, провести внеплановую проверку и выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

В обоснование правомерности действий аукционной комиссии представитель уполномоченного органа пояснил следующее.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 17.01.2020 № 0128200000119009972 отказано в допуске ООО «Зет-Мед» (номер заявки 2) в соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 67 - непредоставление информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, или предоставление/установление недостоверной информации предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ: Приложение к Информационной карте Таблица 1, п.13.2 Инструкции участникам закупок документации об электронном аукционе, п.1 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" – непредставление информации (**по позиции 1 показатели товара указаны не в полном объеме (изделие из металла)**), предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 №44.

По позиции 1 Таблицы 1 Приложения к информационной карте электронного аукциона заказчиком установлено императивное требование к участникам закупки о необходимости неизменного и полного копирования описания из КТРУ, указанного заказчиком.

Участник ООО «Зет-Мед» (номер заявки 2) проигнорировал данное требование заказчика.

Таким образом, заявка данного участника не соответствовала требованиям документации об электронном аукционе, что и послужило причиной отклонения заявки ООО «Зет-Мед» (номер заявки 2).

Аукционная комиссия, действуя в пределах своих полномочий в рамках статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а именно проверяя первые части заявок на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе, правомерно отказала заявителю жалобы в допуске к участию в электронном аукционе.

Представитель департамента отмечает, что формирование аукционной документации, в том числе описание объекта закупки, осуществляется заказчиком. Аукционная комиссия отношения к оформлению и утверждению аукционной документации не имеет и при решении вопроса о допуске участника к участию в аукционе руководствуется только условиями утвержденной заказчиком документации.

На основании изложенного представитель уполномоченного органа считает, что нарушений законодательства при проведении электронного аукциона № 0128200000119009972 со стороны уполномоченного органа не допущено.

Представитель заказчика по доводам жалобы отметил следующее.

В соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление №145) заказчики при описании объекта закупки обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Каталог).

Позиция Каталога, выбранная заказчиком для описания объекта закупки имеет код 32.50.23.000-00001659 и содержит следующее описание товара:

«Стерильное имплантируемое изделие, предназначенное для замены шейки проксимального отдела бедренной кости в ходе тотального эндопротезирования тазобедренного сустава. Фиксация изделия осуществляется путем внедрения его дистального конца в корковый слой оставшейся части естественной бедренной кости. При этом достигается механическое сцепление без применения костного цемента. Изделие изготавливается из металла [например, кобальт-хромового сплава (Co-Cr), титана (Ti), нержавеющей стали]».

Также, указанная позиция каталога содержит иные характеристики, которые имеют количественную оценку.

Во исполнение требований законодательства заказчик включил в описание объекта закупки приложения №2 к аукционной документации всю перечисленную информацию.

При этом, по мнению заказчика, описание товаров из Каталога очень часто содержит некорректную информацию. Поэтому, в целях предупреждения возникновения спорных ситуаций при рассмотрении аукционной комиссией первых частей заявок, заказчик принял решение о применении сноски к описанию товара из Каталога, а именно: «* Участник закупки полностью копирует описание из КТРУ, указанное заказчиком, оставляя его неизменным».

Ввиду того, что заявка заявителя содержала показатели не соответствующие значениям, установленным документациями об электронном аукционе, комиссией заявка была отклонена.

Представитель заказчика считает действия комиссии по осуществлению закупки правомерными и просит признать жалобу ООО «Зет-Мед» необоснованной.

Заслушав мнения сторон, изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

27.12.2019 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0128200000119009972 и документация об электронном аукционе на право заключить гражданско-правовой договор бюджетного учреждения на закупку частей и принадлежностей протезов и ортопедических приспособлений для нужд ГБУЗ ВО «ОКБ».

Начальная (максимальная) цена контракта: 4 450 747,20 рублей.

По окончании срока подачи заявок до 16.01.2020 09:00:00 было подано 2 заявки от участников, с порядковыми номерами: 1, 2.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе 0128200000119009972 от 17.01.2020 г. **обоим участникам отказано в допуске к участию в электронном аукционе на основании** п. 1 ч. 4 ст. 67 - непредоставление информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, или предоставление/установление недостоверной информации предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ: Приложение к Информационной карте Таблица 1, п.13.2 Инструкции участникам закупок документации об электронном аукционе, п.1 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" – непредставление информации (**по позиции 1 показатели товара указаны не в полном объеме (изделие из металла)**)), предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 №44.

В силу части 1 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Частью 5 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

В силу части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

- 1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

- 2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

- а) наименование страны происхождения товара;

- б) **конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе**, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Аналогичные требования установлены заказчиком в пунктах 13.2, 16.4 документации об электронном аукционе.

Проанализировав первую часть заявки заявителя и требования, установленные заказчиком в аукционной документации, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

По позиции 1 Приложения № 2 к информационной карте установлено следующее требование к наименованию товара: «Ножка эндопротеза бедренной кости с "пресс-фит" фиксацией» с требованиями к техническим, качественным характеристикам товара: *«Стерильное имплантируемое изделие, предназначенное для замены шейки проксимального отдела бедренной кости в ходе тотального эндопротезирования тазобедренного сустава. Фиксация изделия осуществляется путем внедрения его дистального конца в корковый слой оставшейся части естественной бедренной кости. При этом достигается механическое сцепление без применения костного цемента. Изделие изготавливается из металла [например, кобальт-хромового сплава (Co-Cr), титана (Ti), нержавеющей стали].*».*

Согласно пункту 15.2 раздела 15 «Требования к описанию объекта закупки» документации об электронном аукционе, при описании цифровых показателей указываются значения в соответствии с инструкцией заказчика, указанной *в приложении к документации (при наличии)*.

Заказчиком в Приложении № 2 к информационной карте документации об электронном аукционе была предусмотрена ссылка на символ «*», который трактуется следующим образом: *«Участник закупки полностью копирует описание из КТРУ, указанное Заказчиком, оставляя его неизменным».*

В заявке участника ООО «Зет-Мед» (порядковый номер заявки 2) по требованию к техническим, качественным характеристикам товара (позиция 1) указано следующее: *«Стерильное имплантируемое изделие, предназначенное для замены шейки проксимального отдела бедренной кости в ходе тотального эндопротезирования тазобедренного сустава. Фиксация изделия осуществляется путем внедрения его дистального конца в корковый слой оставшейся части естественной бедренной кости. При этом достигается механическое сцепление без применения костного цемента. Изделие изготавливается из металла [титана (Ti)]».*

Таким образом, участником ООО «Зет-Мед» указаны показатели товара не в соответствии с требованиями документации об электронном аукционе.

Следовательно, аукционная комиссия, действуя в пределах своих полномочий в рамках статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а именно проверяя первые части заявок на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе, правомерно отказала заявителю в допуске к участию в электронном аукционе.

Вместе с тем, по результатам проведения внеплановой проверки Комиссия Владимирского УФАС России установила следующее.

На основании пунктов 1,2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги; требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. *При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.*

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок описание объекта закупки *должно носить объективный характер*. Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, **должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.** При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно части 6 статьи 23 Закона о контрактной системе в сфере закупок, порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 были утверждены правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила формирования) и правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила использования).

Под каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – каталог, КТРУ) понимается систематизированный перечень товаров, работ, услуг, закупаемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сформированный на основе Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 и включающий в себя информацию в соответствии с настоящими Правилами (п.2 Правил формирования).

На основании пункта 4 Правил использования, заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. № 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Постановление Правительства РФ № 145), с указанной в ней даты начала обязательного применения. **При этом заказчик обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:**

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);

в) **описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).**

Контрольный орган в сфере закупок отмечает, что в силу законодательства о контрактной системе в сфере закупок заказчик должен руководствоваться требованиями Постановления Правительства РФ № 145.

Вместе с тем использование информации из КТРУ при описании объекта закупки не должно препятствовать неоднозначному пониманию и двусмысленному толкованию требований заказчика.

Заказчик по позиции 1 Приложения № 2 к информационной карте при описании значения показателя сформулировал требование следующим образом «Изделие изготавливается из металла [например, кобальт-хромового сплава (Co-Cr), титана (Ti), нержавеющей стали]».

Анализируя представленные сторонами сведения, а также информацию, содержащуюся в открытых источниках сети Интернет, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к выводу, что значение показателя (по позиции 1 - Ножка эндопротеза бедренной кости с "пресс-фит" фиксацией): «изделие из металла» не может быть одновременно из кобальт-хромового сплава (Co-Cr), титана (Ti), нержавеющей стали, а выражается в виде одного конкретного значения.

Таким образом, в рассматриваемом случае заказчиком были использованы сведения, содержащиеся в КТРУ, но не предприняты меры к установлению объективных требований к значению показателей товара, а именно к материалу протезов. Заказчику необходимо было дать возможность участнику закупки сформировать свое аукционное предложение на требуемый товар, изготовленный из одного из предложенных видов металла.

Таким образом, документация рассматриваемого электронного аукциона не позволяет объективно и однозначно определить требования заказчика, что повлекло за собой отклонение всех участников закупки с порядковыми номерами 1,2 и ввело потенциальных участников в заблуждение.

С учетом изложенного, рассматриваемая аукционная документация требует внесения соответствующих изменений в целях устранения нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок и приведения требований заказчика в соответствие с положениями частей 1, 2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Зет-Мед» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на закупку частей и принадлежностей протезов и ортопедических приспособлений для нужд ГБУЗ ВО «ОКБ» (№ закупки 0128200000119009972) необоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим требования частей 1,2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки не выдавать в виду ранее выданного предписания в рамках рассмотрения ООО «Профессиональная ортопедия» по делу № 033/06/67-37/2020 от 28.01.2020г.

4. Передать материалы настоящего дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок уполномоченному должностному лицу Владимирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.