

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/33-710/2021**

26 июля 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 26.07.2021

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

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, Федеральный закон № 44-ФЗ) 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 общества с ограниченной ответственностью «Медстайл» (далее – заявитель, общество, ООО «Медстайл») на положения документации при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий – система эндоскопической визуализации (эндоскопическая система (видео-, фибро- или регидная), включающая: осветитель, инсуффлятор, электроротасыватель, тележка (стойка), течеискатель), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (№ закупки 0128200000121004772) в присутствии представителя заявителя – ООО «Медстайл» Заказчик, надлежащим образом, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/33-710/2021 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Медстайл» на положения документации при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий – система эндоскопической визуализации (эндоскопическая система (видео-, фибро- или регидная), включающая: осветитель, инсуффлятор, электроротасыватель, тележка (стойка), течеискатель), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (№ закупки 0128200000121004772).

Заявитель полагает, что данная документация содержит положения, нарушающие положения действующего законодательства. В частности, нарушены положения п.1 4.1 статьи 33 ФЗ . №44, описание объекта закупки, содержит торговые наименования, а также составлено таким образом, что ограничивает количество участников закупки.

Предметом закупки является поставка Системы эндоскопической визуализации (эндоскопическая система (видео-, фибро- или регидная), включающая: осветитель, инсуффлятор,

электроотсасыватель, тележка (стойка), течеискатель), однако в техническом задании, в пункте 11, присутствует требование о наличии в комплекте поставки ЭХВЧ аппарата, хотя данный прибор не включен в предмет аукциона, является отдельным самостоятельным изделием медицинского назначения, имеющим свой отдельный КТРУ. Кроме того, при описании данного аппарата, заказчиком допущено указание на торговый знак Valleylab, без сопровождения словами «или эквивалент».

По данным вопросам был размещен запрос на разъяснения требований аукционной документации. Касательно включения в ТЗ ЭХВЧ прибора, заказчик объяснил это потребностью в данном приборе, но почему то не пояснил, почему выбрал КТРУ, в которое не включен данный прибор. Утверждение же о том, что «Valleylab», является типом разъема международной классификации, не соответствует действительности. В подтверждение своих утверждений, заявитель приводит ссылку на сайт производителя "Medtronic" <https://www.medtronic.com/covidien/en-us/valleylab-energy.html>. По данной ссылке наименование «Valleylab» помечено значком ТМ, означающим, что данное наименование является торговой маркой.

На основании изложенного, заявитель просит провести внеплановую проверку данной закупки, выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик по существу дела пояснил следующее.

Довод №1: В п.11 Технического задания присутствует требование о наличии в комплекте поставки ЭХВЧ аппарата, хотя данный прибор не включен в предмет аукциона, является отдельным самостоятельным изделием медицинского назначения, имеющим свой отдельный КТРУ.

ЭХВЧ аппарат входит в техническую документацию в связи с тем, что совокупность данного аппарата совместно с системой визуализации является потребностью заказчика. Согласно части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, допускается возможность объединения в состав одного лота товаров технологически и функционально связанных между собой. Технологическая и функциональная связь АХВЧ аппарата и системы эндоскопической визуализации объединены общим назначением в медицине и могут использоваться для проведения соответствующих медицинских процедур в совокупности и взаимодействии друг с другом.

Таким образом, заказчик исходил из того, что поставляемые товары будут взаимодействовать в процессе их использования, будут использоваться совместно, с общей целью и как единый медицинский комплекс.

Установление требований к закупаемому товару – прерогатива Заказчика. Заказчик вправе установить требования к поставляемым товарам таким образом, чтобы они в полной мере соответствовали его потребностям.

В ФЗ №44 «О контрактной системе» не предусмотрено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к товару, являющихся значимыми для Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований, предъявляемых к поставляемому товару, и устанавливаются им, в том числе, исходя из его потребностей.

По описанию данного КТРУ написано: «Комплект работающих от сети (сети переменного тока) устройств, разработанных для получения, передачи и отображения видеоизображений во время проведения эндоскопической процедуры. **Как правило**, состоит из одного или нескольких видеоэндоскопов, эндоскопической камеры, блока управления камерой, источника света со световыми кабелями, устройства для записи видеоданных, блоков визуализации (иногда с функцией цветокомпенсации) и видеодисплея. Все компоненты, как правило, размещаются/устанавливаются на специальной тележке, которую можно перемещать в различные помещения для проведения осмотра/терапевтических процедур.» ЭХВЧ является устройством, которое работает от сети переменного тока и предназначен для коагуляции во время эндоскопической или открытой хирургической операции. Поясняем, объектом закупки является «Система эндоскопической визуализации (является медицинским изделием)», данная система

представляет собой набор инструментов и самостоятельного оборудования направленного на удовлетворение врачебных потребностей для качественного и своевременного оказания медицинской помощи. Все приборы которые включены в описание имеют свой КТРУ и осветитель, инсуффлятор, электроотсасыватель, тележка (стойка) и это не мешает их поставлять совместно в эндоскопической системе. Электрохирургия, или ВЧ-хирургия, играет важную роль в инвазивной эндоскопии. Методы электрохирургического разрезания, коагуляции и девитализации позволяют проводить эндоскопическое лечение заболеваний желудочно-кишечного тракта. Электрохирургия использует термические эффекты, которые в зависимости от температуры оказывают различное воздействие на целевые ткани. Таким образом, наличие ЭХВЧ аппарата в данной эндоскопической системе является необходимостью.

Довод №2: При описании аппарата АХВЧ заказчиком допущено указание на торговый знак Valleylab (разъем).

Заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет электронного аукциона. Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющимся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товарам.

При составлении документации Заказчиком были указаны требования к товару, обусловленные потребностям учреждения. При формировании технического задания заказчиком заявлены только те требования, которые являются существенными для осуществления исследований больных пациентов.

Кроме того, соответствие испрашиваемого Заказчиком объекта закупки техническим характеристикам продукции только одного производителя, как считают Заявители, не является безусловным основанием, свидетельствующим об ограничении конкуренции, так как товар с предложенными заказчиком параметрами может быть поставлен неопределенным количеством поставщиков и находится в свободной продаже. Заявителем жалобы не предоставлено доказательств, подтверждающих установление Заказчиком в документации требований к техническим характеристикам аппарата АХВЧ, ограничивающих количество участников закупки и соответствующих продукции только одного производителя.

Кроме того, Заявители не являются производителями данного оборудования, а выступают как поставщики - продавцы, приобретающие товары для покупателя, и не ограничены в выборе контрагентов, у которых он может приобретать товары, в том числе по характеристикам, предложенным Заказчиком.

Указанное в пункте 11.38 Технического задания Аукционной документации требование к характеристике «Разъем для подключения нейтрального электрода пациента типа Valleylab без переходников» не является прямым или косвенным ограничением конкуренции.

Данный тип разъёма для подключения используют такие производители как «Фотек», Россия; «BOWA», Германия; «KLS Martin», Германия и многие другие. И данный коннектор используется для работы ЭХВЧ аппаратов. Так же для подключения оборудования к монитору в пункте 9.12 ТЗ указано требование о наличии сетевого адаптера. Адаптер-Устройство сопряжения несовместимых вилок (разъемов) и розеток (гнезд), позволяющее осуществить правильное соединение и замыкание электрической цепи.

В силу изложенного, заказчик просит признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнение заказчика, изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

На основании пункта 1 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, в том числе

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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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 описание 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 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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.

В силу части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Из смысла указанных норм следует, что заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара.

Комиссия Владимирского УФАС России установила, что в рассматриваемой аукционной документации заказчиком установлено наименование товара и значение показателей данного товара.

При формировании технического задания заказчику в рамках законодательства о контрактной системе в сфере закупок предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, работы, услуги в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Комиссия Владимирского УФАС России принимает во внимание то, что установление заказчиком любых параметров, характеристик, требований к товару может повлечь невозможность принятия участия того или иного юридического, физического лица в определении поставщика, ограничить число участников закупки, поскольку не все поставщики имеют возможность поставить товар, соответствующий всем условиям извещения о проведении аукциона в электронной форме. Однако отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не

свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничение заказчиком числа участников закупки.

Как следует из пояснений заказчика ЭХВЧ аппарат входит в техническую документацию в связи с тем, что совокупность данного аппарата совместно с системой визуализации является потребностью заказчика. Технологическая и функциональная связь АХВЧ аппарата и системы эндоскопической визуализации объединены общим назначением в медицине и могут использоваться для проведения соответствующих медицинских процедур в совокупности и взаимодействии друг с другом.

Таким образом, заказчик исходил из того, что поставляемые товары будут взаимодействовать в процессе их использования, будут использоваться совместно, с общей целью и как единый медицинский комплекс.

Кроме того, код КТРУ 26.60.12.119-00000374, в соответствии с которым заказчиком был сформирован предмет закупки, содержит только примерный перечень оборудования, входящий в комплекс эндоскопической визуализации.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что сформулированные заказчиком требования привели к нарушению принципов проведения закупок товаров для государственных (муниципальных) нужд, снизили потенциальную эффективность проводимых торгов вследствие необоснованного устранения потенциальных участников, в материалах дела отсутствуют.

В силу изложенного, Комиссия полагает необоснованным довод жалобы относительно неправомерного включения заказчиком в предмет закупки ЭХВЧ аппарата.

Вместе с тем, пунктом 11.38 Приложения № 2 к информационной карте аукционной документации Таблица 1 установлено требование о наличии разъема для подключения нейтрального электрода пациента типа Valleylab без переходников. Однако в нарушение положений пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок указание на товарный знак Valleylab не сопровождается словами «или эквивалент» и отсутствуют параметры эквивалентности.

Жалоба по данному доводу является обоснованной.

Кроме того, в результате проведенной внеплановой проверки Комиссией установлено, что аукционная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупок по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию: копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

Пунктом 45 Информационной карты указанного электронного аукциона установлено, что при поставке на каждую партию товара необходимо предоставление копии сертификата или копии декларации о соответствии в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 01.12.2009 № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии».

Также в Информационной карте электронного аукциона заказчиком установлено требование о годе выпуска не ранее 2021 года.

Вместе с тем, с 01.01.2021 вступило в силу Постановление Правительства РФ № 982 от 04.07.2020 «О признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации и об отмене некоторых актов федеральных органов исполнительной власти, содержащих обязательные требования, соблюдения которых оценивается при проведении мероприятий по контролю при осуществлении государственного контроля за

обращением медицинских изделий», вносящее изменения в Единый перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии, в соответствии с которым медицинские изделия (включая закупаемое в рамках данного аукциона оборудование) исключаются из перечня товаров, нуждающихся в обязательной сертификации/декларировании.

Таким образом, заказчик установил для закупаемого товара с датой выпуска не ранее 2021 года обязательное требование предоставления сертификата или декларации соответствия, которые не применяются в обязательном порядке с 01.01.2021, тем самым нарушив требования действующего законодательства.

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 статьи 33, 66 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 «Медстайл» (г.Владимир) на положения документации при проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий – система эндоскопической визуализации (эндоскопическая система (видео-, фибро- или регидная), включающая: осветитель, инсуффлятор, электроотсасыватель, тележка (стойка), течеискатель), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (№ закупки 0128200000121004772) частично обоснованной (в части указания товарный знак без использования словосочетания «или эквивалент»).

2. Признать заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок (санкция за нарушение данной статьи – часть 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ).

3. Вынести в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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.