

**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
№ 033/06/67-23/2021**

26 января 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 26.01.2021 года

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) 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 «Сармат» (г.Ижевск) на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на закупку стоматологических материалов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Муромская стоматологическая поликлиника» (№ закупки 0128200000120007269) в присутствии представителя уполномоченного органа – департамента имущественных и земельных отношений администрации Владимирской области заказчика – ГБУЗ ВО «Муромская стоматологическая поликлиника» заявителя – ООО «

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/67-23/2021 Комиссия Владимирского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Сармат» (далее – заявитель, общество) на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на закупку стоматологических материалов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Муромская стоматологическая поликлиника» (№ закупки 0128200000120007269)

По мнению заявителя, аукционная комиссия необоснованно отказала в доступе к участию в указанном электронном аукционе заявке ООО «Сармат» в силу следующих обстоятельств.

Заказчик потребовал указания в заявке конкретного вспомогательного вещества с целью ограничения конкуренции и отклонил заявку при указании эквивалента.

В позиции № 7 в качестве основания отклонения указано, что вместо характеристики «стеарат магния» в заявке указано «пластификатор».

Федеральная антимонопольная служба в письме от 9 июня 2015 г. N АК/28644/15 указала наиболее типичные примеры ограничения количества участников закупки лекарственных

препаратов путём указания в документации закупки терапевтически не значимых характеристик и в частности, среди прочих - предъявление требований к составу вспомогательных веществ.

Стеарат магния является вспомогательным веществом, пластификатором, который добавляется в материал для придания ему пастообразной формы при введении в полость зуба. Многие производители, в т.ч. АО «ОЭЗ «ВладМиВа» не указывают полный состав вспомогательных веществ, в т.ч. - пластификаторов, поскольку они не влияют непосредственно на характеристики материала. Поэтому заявителем указано, что в составе материала имеется пластификатор, без конкретизации вида данного вспомогательного вещества.

По мнению заявителя, в техническом задании указано конкретное вспомогательное вещество исключительно для целей ограничения конкуренции: фактически описан Эндометазон (РУ ФСЗ 2011/09765 от 24.05.2011), в инструкции по применению которого действительно производителем указан стеарат магния.

Заказчик отклонил заявку за предложение большего количества товара по той же цене.

В позиции 9 указано, что в составе набора *«адгезив - основа не более 3мл., адгезив-катализатор не более 3 мл»*. Участник закупки указал, что в составе набора *«адгезив - основа 5мл., адгезив-катализатор 5 мл»*.

В данном случае речь идет не о характеристиках товара, а о количестве одного из компонентов (5 мл. вместо 3 мл.). На характеристики товара это никак не влияет. Заявка не может быть отклонена за предложение товара в количестве большем, чем запрошено, без изменения цены.

Заказчик потребовал поставки стоматологического материала в конкретной упаковке (шприцы) с предъявлением подробных требований к составу упаковки.

В позиции 28 указаны следующие требования: *те менее 20 стерильных одноразовых наконечников. Вращательное кольцо для изменения направления наконечника. Размер 228 x 61 x 22 (мм). Масса не менее 83 г. Упаковка не менее 2 шприцов»*. Все это не имеет никакого отношения к характеристикам закупаемого материала, а характеризует только его упаковку.

В данной позиции закупается Пломбирочный материал для корневых каналов с рентгеноконтрастностью и бактерицидным эффектом.

Заказчик, по мнению заявителя, включил подробные требования к упаковке закупаемого материала исключительно с целью ограничения количества участников закупки.

Как ранее указывала Федеральная антимонопольная служба в письме от 9 июня 2015 г. N АК/28644/15, требования к конкретной упаковке - один из наиболее распространенных способов ограничения конкуренции. В данном случае заказчик пошел даже дальше: не просто указал, что ему нужен материал в шприцах, но и описал в каких именно шприцах, включая наличие «вращательного кольца», размер и массу. Фактически в техническом задании описан конкретный товар: Metapex (P2008/01683 от 25.03.2016). Размер и масса упаковки у различных производителей отличается, участник закупки указал как они указаны у производителя предложенного товара.

В силу изложенного, заявитель просит признать жалобу обоснованной, признать действия уполномоченного органа по уклонению заявки участника закупки № 7 необоснованными, выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

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

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.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 14.01.2021 № 0128200000120007269 по окончании срока подачи заявок до 09 часов 00 минут (время московское) 13.01.2021 было подано 6 заявок от участников с порядковыми номерами 4,5,6,7,8,9.

Комиссия рассмотрела заявки участников закупки и документы участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке, на предмет соответствия требованиям Закона о контрактной системе в сфере закупок и документации об аукционе № 0128200000120007269 и приняла решение о несоответствии заявки участника с порядковым номером 7 требованиям аукционной документации.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 14.01.2021 № 0128200000120007269 отказано в доступе участнику с порядковым номером 7 по следующим основаниям: 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; п. 2. ч. 4 ст. 67 - несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе: Приложение №2 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 28 показатели товара указаны не в полном объеме (размер))**;

- п.2 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» – в заявке участника несоответствие информации требованиям документации об электронном аукционе (**по позиции 7 показатели товара не соответствуют (наполнитель); по позиции 9 показатели товара не соответствуют (адгезив- основа; адгезив-катализатор); по позиции 28 показатели товара не соответствуют (кольцо; масса)**), предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ.

По существу жалобы уполномоченный орган Владимирской области поясняет, что в Приложении № 2 к информационной карте Таблица 1 заказчиком указаны следующие требования к поставляемому товару:

«№ п/п 7. Наименование товара (допускается указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» в соответствии с п.33 Информационной карты): Материал стоматологический для пломбировки каналов. Значения показателей товара. Технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) товара:.. стеарат магния...».

«№ п/п 9. Наименование товара (допускается указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» в соответствии с п.33 Информационной карты): Композитный самоотверждающийся пломбировочный материал. Значения показателей товара. Технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) товара:.. адгезив – основа не более 3 мл., адгезив-катализатор не более 3 мл...».

«№ п/п 28. Наименование товара (допускается указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» в соответствии с п.33 Информационной карты): Пломбировочный материал для корневых каналов с рентгеноконтрастностью и бактерицидным эффектом. Значения показателей товара. Технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) товара:.. Вращательное кольцо для изменения направления наконечника. Размер 228 x 61 x 22 (мм). Масса не менее 83 г...».

По позиции № 7 заявителем в составе показателя «**наполнитель**» указан «**пластификатор**», а не «**стеарат магния**», как это требовалось согласно техническому заданию заказчика.

По позиции № 8 в заявке заявителя указано «**адгезив - основа 5мл., адгезив - катализатор 5 мл.**», а согласно требованиям заказчика объем указанных веществ в обоих случаях должен составлять «**не более 3 мл.**».

По позиции № 28 заявитель не указал показатель «**Размер 228x61x22 (мм)**», заменил показатель «**Вращательное кольцо**» на «**Неповоротное кольцо**», указал значения показателя «**Масса 2,2 г.**», в то время как заказчику требовалось «**Масса не менее 83 г**», что также не соответствует положениям документации электронного аукциона.

Формирование аукционной документации, в том числе описания объекта закупки, осуществляется заказчиком самостоятельно.

На основании изложенного представитель уполномоченного органа считает, что нарушений законодательства при проведении электронного аукциона № 0128200000120007296 со стороны уполномоченного органа не допущено.

Представители заказчика по существу жалобы пояснили, что установленные по спорным позициям требования к техническим, качественным и функциональным характеристикам поставляемого товара обусловлены объективными потребностями заказчика. Кроме того, в данном случае закупаются не лекарственные средства, а медицинские материалы для лечения зубов, в силу изложенного ссылка заявителя в обоснование своей позиции на письмо ФАС России от 09.06.2015 № АК/28644/15 является некорректной.

В силу изложенного, заказчик считает действия аукционной комиссии законными и обоснованными, просит признать жалобу ООО «Сармат» 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.

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.

В Приложении № 2 к информационной карте Таблица 1 документации о проведении электронного аукциона на закупку стоматологических материалов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Муромская стоматологическая поликлиника» заказчиком указаны следующие требования к поставляемому товару:

«№ п/п 7. Наименование товара (допускается указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» в соответствии с п.33 Информационной карты): Материал стоматологический для пломбировки каналов. Значения показателей товара. Технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) товара:.. **стеарат магния...».**

«№ п/п 9. Наименование товара (допускается указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» в соответствии с п.33 Информационной карты): Композитный самоотверждающийся пломбировочный материал. Значения показателей товара. Технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) товара:.. **адгезив – основа не более 3 мл., адгезив-катализатор не более 3 мл...».**

«№ п/п 28. Наименование товара (допускается указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» в соответствии с п.33 Информационной карты): Пломбировочный материал для корневых каналов с рентгеноконтрастностью и бактерицидным эффектом. Значения показателей товара. Технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) товара:.. **Вращательное кольцо для изменения направления наконечника. Размер 228 x 61 x 22 (мм). Масса не менее 83 г...».**

По позиции № 7 заявителем в составе показателя «**наполнитель**» указан «**пластификатор**», а не «**стеарат магния**», как это требовалось согласно техническому заданию заказчика.

По позиции № 8 в заявке заявителя указано «**адгезив - основа 5мл., адгезив - катализатор 5 мл.**», а согласно требованиям заказчика объем указанных веществ в обоих случаях должен составлять «**не более 3 мл.**».

По позиции № 28 заявитель не указал показатель «**Размер 228x61x22 (мм)**», заменил показатель «**Вращательное кольцо**» на «**Неповоротное кольцо**», указал значения показателя

«**Масса 2,2 г.**», в то время как заказчику требовалось «**Масса не менее 83 г**», что также не соответствует положениям документации электронного аукциона.

Таким образом, участником закупки ООО «Сармат» указаны показатели товара, используемого при выполнении работ 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.

Кроме того, в результате проведенной внеплановой проверки Комиссией было установлено следующее.

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 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.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

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 если указанные в аукционной документации требования к товару не нарушают прямых запретов, установленных в статье 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, и направлены на определение потребностей заказчика, такие положения документации не могут быть признаны нарушающими требования законодательства. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара. Положения Закона о контрактной системе в сфере закупок не обязывают заказчика при описании объекта закупки устанавливать такие требования, которым соответствовали бы все существующие типы, виды, модели товара.

При описании объекта закупки в рассматриваемой документации заказчиком не использованы указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Им указаны необходимые функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе в сфере закупок к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Комиссия полагает, что доказательств, свидетельствующих о нарушении заказчиком положений статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, о создании одним участникам закупки преимуществ перед другими, заявитель жалобы не представил. Кроме того, доказательством отсутствия положений в аукционной документации, ограничивающих количество участников закупки, служит тот факт, что на участие в электронном аукционе было подано шесть заявок.

Таким образом, с учетом изложенного, Комиссия не усматривает в положениях документации электронного аукциона на закупку стоматологических материалов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Муромская стоматологическая поликлиника» (№ закупки 0128200000120007269) нарушений законодательства 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:

Признать жалобу ООО «Сармат» (г.Ижевск) на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на закупку стоматологических материалов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Муромская стоматологическая поликлиника» (№ закупки 0128200000120007269) необоснованной.

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