



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

28.12.2017 № 23711/03
На № _____ от _____

ИП Щербина А.М.
(далее – Заявитель)
344000, г. Ростов-на-Дону,
пр. Ворошиловский, д. 50/87, кв. 81
эл. почта: ipshcherbina@yandex.ru

Государственное бюджетное учреждение
Ростовской области «Областная детская
клиническая больница»
(далее – Заказчик)
344015, г. Ростов-на-Дону,
ул. 339-й Стрелковой Дивизии, 14
эл. почта: zakupki@odbro.ru

Правительство Ростовской области
(далее – Привлеченное лицо)
344050, г. Ростов-на-Дону,
ул. Социалистическая, д. 112

ООО «РТС-тендер»
(далее – Оператор электронной площадки)
эл. ресурс: www.rts-tender.ru
эл. почта: ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу № 2506/03 о нарушении
законодательства о контрактной системе в сфере закупок**

27.12.2017

гор. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области
(далее – Ростовское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о контрактной
системе в сфере закупок:

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

К.А. Коренченко,
Т.С. Акопян,
Е.А. Черняк,

по итогам рассмотрения жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении
электронного аукциона № 0358200000217000186 «Поставка медицинских изделий для
гемодиализа» (далее – аукцион), в отсутствие представителей Заявителя (уведомлены
надлежащим образом), в присутствии представителей Заказчика – Беркутовой В.А.
(доверенность от 16.11.2017), в отсутствие представителей Привлеченного лица (уведомлены
надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России 20.12.2017 поступила жалоба ИП Щербина А.М. о
признаках нарушения Заказчиком положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) при проведении данного аукциона.

По мнению Заявителя, документация о проведении электронного аукциона составлена Заказчиком с нарушением положений Закона, выразившихся в следующем:

1. В составе документации об осуществлении закупки в позициях 11, 23, 24, 34-37 раздела II аукционной документации отсутствует наименование объекта закупки, что не позволяет достоверно определить объект закупки и нарушает, по мнению Заявителя, положения ст. 33 Закона;

2. В позициях 5-11 раздела II аукционной документации содержится указание на мембрану «геликсон» и иные показатели товаров, производство которых осуществляется только компанией Fresenius Medical Care AG;

3. Заказчиком неправомерно в один лот объединены товары, используемые в разных процессах и на различных аппаратах гемодиализа, что, по мнению Заявителя, не соответствует требованиям Закона и положениям ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В материалы дела Заказчиком представлено возражение на жалобу, в котором указано, что:

– при формировании требований к товару, выступающему в качестве объекта закупки, наименование объекта закупки не указано вследствие технической ошибки, при этом из представленных характеристик становится понятным, какой товар необходим Заказчику;

– требования к товарам установлены исходя из потребности Заказчика, не ограничивают конкуренцию на рынке;

– товары, закупаемые в рамках лота являются технически и функционально связанными между собой, поскольку преследуют целью единый результат – очищение и детоксикацию крови.

Согласно поданной жалобе Ростовским УФАС России возбуждено дело № 2506/03, что подтверждено уведомлением о содержании жалобы и назначении времени и места её рассмотрения (исх. № 23354/03 от 22.12.2017).

В соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона, п. 3.31 «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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Регламент), при рассмотрении жалобы по существу проведена внеплановая проверка определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в ходе которой установлено следующее:

12.12.2017 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0358200000217000186 «Поставка медицинских изделий для гемодиализа» в редакции № ИИ1 (далее – Извещение).

Согласно данному Извещению начальная (максимальная) цена контракта составила 2 934 752,78 руб.; дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе – 20.12.2017 в 08 часов 00 минут. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

I. Комиссией Ростовского УФАС России в ходе рассмотрения доводов жалобы по существу установлено следующее:

1. Пунктом 1 ч. 1 ст. 64 Закона установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с ч.ч. 3 - 6 ст. 66 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.

На основании п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Кроме того, п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона предусматривает, что в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Часть 2 ст. 33 Закона предусматривает, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 ст. 33 Закона, 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.

Из буквального толкования вышеприведенных положений Закона следует, что при формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Однако Заказчик, осуществляющий закупку в соответствии с положениями Закона, при описании объекта закупки должен таким образом зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

В соответствии с разделом II документации о проведении электронного аукциона (далее – Описание объекта закупки) Заказчику в рамках закупки в позициях 11, 23, 24, 34-37 необходима поставка товаров обладающих перечнем различных характеристик.

При этом наименование объекта закупки в данных позициях Описания объекта закупки не указано.

При рассмотрении дела представитель Заказчика пояснил, что отсутствие наименования необходимого к поставке товара в оспариваемых Заявителем позициях произошло по технической ошибке.

Таким образом, при формировании требований к товару, выступающему в качестве объекта закупки, Заказчиком допущено нарушение п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона, что подтверждает обоснованность рассматриваемого довода жалобы.

2. В соответствии с Описанием объекта закупки Заказчику к поставке необходимы, в том числе, товары, обладающие следующими характеристиками:

| № | Технические характеристики товара |
|----|--|
| 6 | Высокопоточный диализатор капиллярный, синтетическая мембрана; материал мембраны –геликсон |
| 7 | Высокопоточный гемодиализатор капиллярный, синтетическая мембрана; материал мембраны –геликсон |
| 8 | Высокопоточный гемодиализатор капиллярный, синтетическая мембрана; материал мембраны геликсон |
| 9 | Диализатор, синтетическая мембрана, материал мембраны геликсон |
| 10 | Диализатор, синтетическая мембрана, материал мембраны геликсон |
| 11 | Площадь поверхности мембраны, м ² не более 1,8 Материал мембраны Геликсон |

В поданной жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком установлено требование о поставке мембраны Геликсон, являющейся товарным знаком компании Fresenius, без возможности поставки товара, обладающего эквивалентными характеристиками.

На заседании Комиссии Ростовского УФАС России представителями Заказчика не пояснено, какие функциональные, качественные, технические или эксплуатационные характеристики товара, не отраженные в Описании объекта закупки, характеризует показатель «геликсон», не определена потребность в приобретении непосредственно указанной мембраны, без возможности поставки товара с эквивалентными характеристиками.

Указание конкретного обозначения мембраны в рассматриваемом случае свидетельствует об ограничении круга потенциальных участников, поскольку не позволяет поставить товар, обеспечивающий соответствие требованиям Заказчика об обеспечении клиренсовых характеристик с отличным от указанного в документации наименованием мембраны, что противоречит положениям ч. 2 ст. 8 Закона, в соответствии с которыми запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, Заказчиком при формировании требований к товару, выступающему в качестве объекта закупки, допущено несоответствие принципам, обозначенным в ст. 33 Закона, что является нарушением п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона.

3. Согласно ч. 1 ст. 27 Закона участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть ограничено только в случаях, предусмотренных Законом.

В п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона содержатся положения о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер, а также не должно включать в себя требования, которые могут повлечь за собой ограничение количества участников закупки (за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки).

При этом в Законе отсутствуют нормы, регулирующие порядок формирования предмета закупки (лота) из чего следует вывод, что заказчик наделен правом самостоятельного выделения отдельных лотов, правом выставления предмета закупки единым лотом, а также правом определения его содержания.

Вместе с тем, в ч. 2 ст. 8 Закона содержится запрет на совершение заказчиками любых действий, которые противоречат требованиям Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности, к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставка, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Однако данное право должно реализовываться с соблюдением установленного ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции запрета на объединение в один лот оборудования, технологически и функционально не связанного между собой, а также указанных в ч. 1 ст. 27, ч. 1 ст. 64, ст. 33 Закона запретов и ограничений.

Это обусловлено, в частности, тем, что объединение в один лот различных по функциональным характеристикам товаров при проведении аукциона ведет к сокращению числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять в них участие, поскольку, исходя из ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 66, ч. 4 ст. 67 Закона, положений документации об аукционе участник закупки не допускается к участию в электронном аукционе в случае, если его заявка не соответствует требованиям документации об электронном аукционе.

Кроме того, указанный вывод содержится в п. 3 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 РФ 28.06.2017, при проведении государственных (муниципальных) закупок допускается включение в один лот технологически и функционально взаимосвязанных между собой товаров, работ и услуг.

Заявитель в поданной жалобе указывает, что Заказчиком безосновательно объединены в один лот товары, используемые на различных аппаратах, в том числе:

- позиции 1-10, 12, 13 Описания объекта закупки используются в процедурах хронического гемодиализа (на аппаратах «искусственная почка»);
- позиции 14-16, 31-33 Описания объекта закупки используются для перитонеального диализа (без аппарата);
- позиции 20-22, 25-30 Описания объекта закупки используются при остром диализе (на аппарате «мультифильтрат»).

При этом в поданной жалобе Заявитель не отрицает общую принадлежность товаров к группе медицинских изделий, использующихся при гемодиализе.

В ходе рассмотрения дела представитель Заказчика пояснил, что все указанные товары в аукционной документации товары используются при гемодиализе, подлежат обязательной государственной регистрации в качестве медицинских изделий, что указывает на их технологическую и функциональную взаимосвязь между собой.

На заседание Комиссии Ростовского УФАС России представитель Заявителя явку не обеспечил, доказательств невозможности поставки отдельных оспариваемых групп товаров не представил.

Таким образом, рассматриваемый довод жалобы Заявителя является необоснованным.

По итогам рассмотрения жалоба ИП Щербина А.М. признана Комиссией Ростовского УФАС России частично обоснованной.

Согласно вышеизложенному, в соответствии с ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона, Постановления Правительства № 728 от 26.08.2013 Комиссия Ростовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Щербина А.М. частично обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч. 1 ст. 64 Закона.
3. Выдать Заказчику, аукционной комиссии Заказчика обязательное для исполнения предписание об отмене сформированных протоколов, внесении изменений в аукционную документацию в соответствии с требованиями Закона и с учетом данного решения, продлении срока пода заявок на участие в аукционе в соответствии со ст. 65 Закона.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении виновного должностного лица Заказчика к административной ответственности.

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены Комиссии

Т.С. Акопян

Е.А. Черняк

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закона принятое решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Исп. Черняк Е.А.
тел.: (863) 240-86-88
to61-chernyak@fas.gov.ru



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403

г. Ростов-на-Дону, 344006

тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59

e-mail: to61@fas.gov.ru

28.12.2017 23.12/03

№ _____

На № _____ от _____

Государственное бюджетное учреждение
Ростовской области «Областная детская
клиническая больница»

(далее – Заказчик)

344015, г. Ростов-на-Дону,

ул. 339-й Стрелковой Дивизии, 14

эл. почта: zakupki@odbro.ru

ООО «РТС-тендер»

(далее – Оператор электронной площадки)

эл. ресурс: www.rts-tender.ru

эл. почта: ko@rts-tender.ru

ПРЕДПИСАНИЕ № 1113 /03

по делу № 2506/03 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок

27.12.2017

гор. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области
(далее – Ростовское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о контрактной
системе в сфере закупок:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

К.А. Коренченко,

Т.С. Акопян,

Е.А. Черняк,

на основании своего решения по делу № 2506/03 от 27.12.2017 о нарушении Заказчиком
ч. 1 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок
товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон)
при проведении электронного аукциона № 0358200000217000186 «Поставка медицинских изделий
для гемодиализа» (далее – аукцион),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Заказчику, аукционной комиссии Заказчика, Оператору электронной площадки:

1. Отменить все протоколы, сформированные в рамках проведения аукциона, в том числе:
– Протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от
25.12.2017 № 0358200000217000186-1.
2. Внести изменения в аукционную документацию в соответствии с требованиями Закона и
решением Ростовского УФАС России от 27.12.2017 по делу № 2506/03.
3. Продлить срок подачи заявок на участие в аукционе в соответствии со ст. 65 Закона.

4. Совершить дальнейшие действия, предусмотренные Законом, при проведении названного аукциона.

Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения данного предписания.

Предписание должно быть исполнено **в срок до 19.01.2018.**

Об исполнении настоящего предписания **в срок до 23.01.2018** сообщить в Ростовское УФАС России по электронной почте на адрес: *to61-chernyak@fas.gov.ru*, с последующей досылкой почтой, приложив заверенные копии документов, подтверждающих факт исполнения настоящего предписания.

Контроль за исполнением предписания возложить на Е.А. Черняк.

Примечание: согласно ч. 7 ст. 19. 5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

Т.С. Акопян

Е.А. Черняк

Исп. Черняк Е.А.
Тел.: (863)240-86-88
to61-chernyak@fas.gov.ru

