**РЕШЕНИЕ**

по жалобе ООО «ТУЛУЗ» (вх. № 011448-22 от 29.07.2022 г.)

о нарушении законодательства о закупках

**05.08.2022 г. г. Пермь**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «ТУЛУЗ» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ ПК «ГКБ им. С.Н. Гринберга» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения гражданско-правового договора на поставку расходных материалов для ангиографии (изв. № 0356500002622000271),

**УСТАНОВИЛА:**

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) нарушены действиями Заказчика.

**В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «Административным регламентом 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», утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14, установлено следующее.**

Согласно извещению № 0356500002622000271 ГБУЗ ПК «ГКБ им. С.Н. Гринберга» проводился при проведении электронного аукциона на право заключения гражданско-правового договора на поставку расходных материалов для ангиографии.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона, аукционной документацией:

1) извещение о проведении электронного аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 20.07.2022 г.

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

3) начальная максимальная цена контракта – 1 700 000,00 руб.;

4) дата окончания подачи заявок - 29.07.2022 г.

1. Заявитель полагает, что требованиям к поставляемому товару приводит к ограничению потенциальных участников закупки в связи со следующим: по позиции № 2 Технического задания соответствует товар единственного производителя - изделие для эмболизации кровеносных сосудов микросферы DC Bead производства компании «Биокомпэтэблз ЮКей Лимитед» ФСЗ 2011/10024 от 02.11.2020 г.

Частью 2 ст. 8 Закона о закупках предусмотрено, что конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 42 Закона о закупках при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию: наименование объекта закупки, информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования;

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 42 Закона о закупках извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать следующие электронные документы: описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 33 Закона о закупках, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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;

2) 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 таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В силу ч. 2 ст. 33 Закона о закупках описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Из приведенных норм следует, что действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование Заказчиком объекта закупки, исходя из целей осуществления закупки и потребностей последнего. При этом, потребность Заказчика является определяющим фактором при формировании объекта закупки.

Согласно извещению описание объекта закупки указано в Техническом задании.

Согласно позиции № 2 Технического задания необходимо поставить: частицы для эмболизации сосудов, нерассасывающиеся.

Заявитель полагает, что Заказчик неправомерно установил требования к поставляемому товару по позиции № 2, в том числе совокупность характеристик: материала микросфер, упаковки, что приводит к ограничению потенциальных участников закупки.

В адрес Комиссии были направлены коммерческие предложения, на основании которых Заказчик формировал НМЦК. Исходя из анализа представленных коммерческих предложений, Комиссией установлено, товар, требуемый к поставке, производится как минимум двумя различными производителями: «Терумо», Япония; ООО «Сфера-Спектор», Россия.

Кроме того, в адрес Комиссии представлен ответ на запрос производителя ООО «Сфера-Спектор» (исх. № 14-07/22 от 29.07.2022 г.), в котором указано, что производимые указанной организацией товары полностью соответствуют требованиям Технического задания.

Заказчик также пояснил, что гидрогель (материал микросфер) представляет собой сеть сшитых гидрофильных полимерных цепей. Гидрогель может представлять из себя как жидкое состояние, так и быть в сухом виде (твердом), гидрогель способен переходить из состояния геля (твердого; сухого) в раствор (жидкость).

Следовательно, довод Заявителя о том, что товар производителя ООО «Сфера Спектр» не соответствует Техническому заданию, так как в инструкции указано «гранулы в сухом виде», а в Техническом задании – гидрогель не нашел своего подтверждения.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.08.2022 №ИЭА1 победителем признано ООО «АДВАНТА», предложивший по позиции № 2 микросферы насыщаемые полимерные широкого спектра применения для внутрисосудистых вмешательств в рентгенхирургии «Сфера-Спектр» по ТУ 9398-001-44359038-2016.

Следовательно, на рынке помимо изделия для эмболизации кровеносных сосудов микросферы DC Bead производства компании «Биокомпэтэблз ЮКей Лимитед», производится товар как минимум двух производителей.

Таким образом, в данном конкретном случае Комиссия не усматривает факт ограничения количества участников. Доказательства обратного в материалы жалобы не представлены.

2. Заявитель полагает, что Заказчик при описании объекта закупки не применил описание, предусмотренное позицией КТРУ.

Согласно ч. 5 ст. 23 Закона о закупках формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В силу ч. 6 ст. 23 Закона о закупках 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.

Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд утверждены 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 – Правила формирования, Правила использования).

Согласно пп. «б» п. 2 Правил использования КТРУ используется заказчиками в целях описания объектов закупки, которое включается в извещение об осуществлении закупки, приглашение и документацию о закупке.

В силу п. 4 Правил использования Заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с пп. «б» - «г» и «е» - «з» п. 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, 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).

Согласно п. 5 Правил использования Заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке (в случае если Законом о закупках предусмотрена документация о закупке) дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями ст. 33 Закона о закупках, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением случаев:

а) осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в пункты 25(1) - 25(7) перечня промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, предусмотренного приложением к постановлению Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства», при условии установления в соответствии с указанным постановлением запрета на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, а также осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 г. № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», при условии установления в соответствии с указанным постановлением ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств;

б) если иное не предусмотрено особенностями описания отдельных видов объектов закупок, устанавливаемыми Правительством Российской Федерации в соответствии с ч. 5 ст. 33 Закона о закупках.

В соответствии с п. 6 Правил использования в случае предоставления дополнительной информации, предусмотренной п. 5 Правил использования, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Согласно п. 7 Правил использования в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями ст. 33 Закона о закупках.

В соответствии с пп. «а» п. 10 Правил формирования в позицию каталога включается код позиции каталога, формируемый в соответствии с п. 12 настоящих Правил формирования.

Согласно п. 12 Правил формирования позиции каталога формируется на каждую позицию каталога и представляет собой уникальный цифровой код на основе кода Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

Как отмечалось ранее, согласно извещению о проведении закупки о проведении электронного аукциона необходимо поставить в том числе: Частицы для эмболизации сосудов, нерассасывающиеся.

Согласно Техническому заданию данные товары соответствуют коду КТРУ: 32.50.22.190-02800; 32.50.22.190-02799; 32.50.22.190-02798.

Заявитель считает, что необходимо установить требования в соответствии с кодом КТРУ № 32.50.50.190-00001558, соответствующий наименованию: частицы для эмболизации сосудов с химиотерапевтическим средством; с кодом КТРУ № 32.50.22.190-00005483, соответствующий наименованию: частицы для эмболизации сосудов, нерассасывающиеся.

Комиссия отмечает, что при установлении требований к качественным, техническим и функциональным показателям Заказчик руководствуется собственными потребностями и не обязан обосновывать установленные требования.

В соответствии с требованиями к поставляемому товару по позиции № 2 Технического задания необходимо поставить частицы для эмболизации сосудов, нерассасывающиеся, которые не содержат лекарственное средство. Вместе с тем, частицы для эмболизации сосудов с химиотерапевтическим средством, соответствующие коду КТРУ № 32.50.50.190-00001558, содержат в себе лекарственное средство, следовательно, не соответствуют потребности Заказчика.

Таким образом, данный довод жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «ТУЛУЗ» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на право заключения гражданско-правового договора на поставку расходных материалов для ангиографии (изв. № 0356500002622000271) необоснованной.

*Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*