



**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

штамп
регистрации

№

На №

от

**Индивидуальный предприниматель Попов
Максим Игоревич
(далее – Заявитель)**

ул. Афзала Тагирова, 10, г. Уфа, Республика
Башкортостан, 450007
Email: ip.popov@internet.ru
Телефон: 7 9871050455

**Государственное бюджетное учреждение
Ростовской области «Родильный дом» в г.
Новочеркасске
(далее – Заказчик)**

ул. Первомайская, 103/1, г. Новочеркасск,
Ростовская обл., 346428
Email: roddom-novoch@yandex.ru
Телефон: 7-8635-224529

**ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор
электронной площадки)
ko@rts-tender.ru**

**РЕШЕНИЕ
по результатам рассмотрения дела
№061/06/42-2616/2023**

18.07.2023

г. Ростов-на-Дону

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

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

М.А. Благодарев,
С.А. Евстратова,
А.С. Вишнякова,

рассмотрев дело №061/06/42-2616/2023 по жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком при проведении открытого аукциона в электронной форме открытого аукциона в электронной форме №0358300346523000032 «Приобретение основных средств в рамках реализации государственной программы Ростовской области «Развитие здравоохранения» (Аппарат искусственной вентиляции легких (далее - ИВЛ) для новорожденных (с контролем по давлению и объему, циклические по времени и потоку, с системой триггерной вентиляции) на 2024 год» (далее – аукцион) норм 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), путем использования системы видеоконференц-связи (ВКС) при участии представителя Заказчика – Юрченко М.О. (доверенность от 17.07.2023 №0345), ИП Попова И.М., его представителей – Хадимуллиной А.А. (доверенность от 23.05.2023 №40), Афтахова А.А. (доверенность от 31.05.2023 №41),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступила жалоба ИП Попова М.И. на действия государственного бюджетного учреждения Ростовской области «Родильный дом» в г. Новочеркасске при разработке извещения о проведении электронного аукциона.

2023-13531

Заказчик в возражениях на жалобу (от 17.07.2023 №346):

- отрицал нарушения Закона в действиях Заказчика;
- разъяснил причины определения спорных положений извещения о проведении закупки;
- представил пояснения по доводу жалобы.

В соответствии с ч.ч.1,3 ст.99 Закона, в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Заказчиком в Единой информационной системе (ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 05.07.2023 размещено извещение о проведении закупки №0358300346523000032, согласно которому:

- установлены дата и время окончания подачи заявок – 13.07.2023 10:00 (МСК);
- начальная (максимальная) цена контракта (НМЦК) составила 5 100 133,33 рублей;

В соответствии с протоколом подведения итогов проведения открытого аукциона в электронной форме №ИЭА1 от 13.07.2023, на участие в закупке подана 1 заявка, в связи с чем закупка признана несостоявшейся в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 52 Закона.

Данная закупка осуществляется в рамках реализации национального проекта «Здравоохранение».

1. Заявитель полагает, что Заказчик в нарушение норм Закона не включил в извещение о проведении закупки ограничение допуска согласно Постановлению Правительства РФ от 10.07.2019 N 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. N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации" (далее – Постановление N 878).

Пунктом 15 ч. 1 ст. 42 Закона определено, что 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 информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 Закона в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок.

Постановлением N 878 утвержден перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Перечень).

Согласно описанию объекта закупки, приобретаемым Заказчиком медицинским оборудованием является аппарат искусственной вентиляции легких для интенсивной терапии неонатальный и для взрослых (код КТРУ 32.50.21.123-00000027).

Заявитель указывает, что согласно позиции КТРУ 32.50.21.123-00000027, данный код относится, в том числе, к коду ОКПД2 32.50.21.122, который входит в Перечень.

В силу п.п. «д» п. 10 Правил формирования каталога товаров, работ, услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 №145, в справочную информацию позиций каталога (раздел «Справочная информация» вкладки «Общая информация» позиции каталога в единой информационной системе в сфере закупок) входят коды, соответствующие товару, работе, услуге согласно российским и международным системам классификации, каталогизации (при наличии).

При этом указанная справочная информация не образует описания объекта закупки в понимании ст. 33 Закона и не включена в перечень информации, подлежащей в соответствии с п.4 Правил использования каталога обязательному использованию Заказчиком при осуществлении закупки.

Аналогичная правовая позиция изложена в письмах Минфина России от 04.09.2020 №24-06-08/77872, от 23.03.2020 №24-06-07/22512, от 21.01.2020 №24-06-07/2815.

В свою очередь, укрупненным кодом использованной Заказчиком позиции КТРУ является 32.50.21.123, который не входит в Перечень, в связи с чем у Заказчика отсутствуют основания для установления ограничений допуска согласно Постановлению N 878. Довод жалобы признан необоснованным.

2. Заявитель полагает, что Заказчику надлежало при формировании извещения и описании объекта закупки использовать позицию КТРУ 32.50.21.122-00000023 «Аппарат искусственной вентиляции легких для интенсивной терапии неонатальный», поскольку, по его мнению, данная позиция наиболее соответствует объекту закупки.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 42 Закона, 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 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.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 42 Закона, извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В силу ч. 6 ст. 23 Закона 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.

Во исполнение указанной нормы Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 N 145 утверждены правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила).

В соответствии с п. 4 Правил 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. N 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", 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).

Заявитель полагает, что использованная Заказчиком позиция КТРУ не отражает в полной мере предмет закупки, поскольку описывает медицинское оборудование, используемое для различных категорий пациентов (взрослых, детей и новорожденных), в то время как согласно описанию объекта закупки, аппарат искусственной вентиляции легких необходим Заказчику именно для новорожденных.

Отклоняя довод Заявителя, Комиссия Ростовского УФАС России исходит из следующего.

Заказчик при описании объекта закупки применил позицию КТРУ 32.50.21.123-00000027 «Аппарат искусственной вентиляции легких для интенсивной терапии неонатальный и для взрослых», согласно справочному описанию которого: *«Автоматическая установка для циклической искусственной или вспомогательной альвеолярной вентиляции с достаточным для долгосрочного поддержания дыхательной функции у широкого спектра пациентов с различными потребностями выбором функций и режимов. Обычно предназначается для взрослых, но может применяться и в педиатрии, и даже в неонатологии, но только в самом крайнем случае. Обычно имеет программируемые режимы по давлению/объёму, в т. ч. режим спонтанного дыхания с минимально необходимой принудительной подкачкой воздуха на случай остановки дыхания. Оснащается специально разработанными для использования в интенсивной терапии мониторами и сигнализациями.»*.

Согласно справочной информации позиции КТРУ 32.50.21.122-00000023 «Аппарат искусственной вентиляции легких для интенсивной терапии неонатальный»: *«Работающее от сети (сети переменного тока) автоматическое циклическое устройство, предназначенное для кратковременной и длительной искусственной вентиляции легких у новорожденных/детей, особенно у недоношенных и детей в критическом состоянии при остановке дыхания в условиях интенсивной терапии. Как правило, это устройство с временными циклами и возможностью контроля давления, которое включает дыхательную систему на основе гибкой трубки небольшого диаметра. Устройство может использоваться для высокочастотной осцилляторной искусственной вентиляции легких и включает элементы управления положительным давлением в конце выдоха (PEEP) и постоянным положительным давлением в дыхательных путях (CPAP).»*.

В силу ч. 2 ст. 19 Закона для целей настоящей статьи под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При этом антимонопольный орган не наделен полномочиями проверять потребность Заказчика для решения возложенных на него задач. Аналогичная правовая позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 10.02.2021 №Ф08-12521/2020 по делу №А53-13738/2020.

Заявитель не представил доказательства, однозначно свидетельствующие о неправомерном применении Заказчиком позиции КТРУ, которой он руководствовался при описании объекта закупки и формировании извещения.

Использованная при описании объекта закупки позиция КТРУ 32.50.21.123-00000027 описывает аппарат искусственной вентиляции легких, применяемый, в том числе, для новорожденных детей, в связи с чем при описании объекта закупки и использовании указанной позиции КТРУ в действиях Заказчика отсутствуют нарушения ст. 23 и ст. 33 Закона. Довод жалобы признан необоснованным.

3. По мнению Заявителя, определенной Заказчиком совокупности характеристик соответствует единственный аппарат искусственной вентиляции легких – Mindray SV 800 (производитель «Шэньчжэнь Майндрэй Био-Медикал Электроникс Ко., Лтд.", KHP, Shenzhen Mindray Bio-Medical Electronics Co., Ltd., Mindray Building, Keji 12th Road South, High-Tech Industrial Park, Nanshan, Shenzhen 518057, P.R. China).

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 42 Закона, извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 33 Закона установлено, что Заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующим правилом: 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.

Из совокупного толкования п.1,2 ч.1, ч.2 ст.33 Закона следует, что описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в извещении о проведении закупки заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

Описание объекта закупки – это фиксация заказчиком в извещении о закупке качественных и количественных характеристик, признаков товара, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям.

Специфика каждой закупки определяет необходимые требования к товару, работам, услугам, в связи с чем правомочие на их установление законодательством Российской Федерации о контрактной системе предоставлено заказчикам.

Заявитель указывает, что совокупности характеристик не соответствует товар производителя АО «Уральский приборостроительный завод - медицинская и авиационная техника».

При этом, законодательство о контрактной системе в сфере закупок не обязывает заказчиков допускать к участию в аукционе всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципам ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, направленным на целевое и экономически эффективное расходование бюджетных денежных средств, сокращения издержек заказчика и предполагающим наличие у заказчика права на установление в извещении способствующих тому требований к участникам закупки.

Невозможность отдельных участников закупок по каким-либо причинам конкурировать с иными участниками рынка не является поводом учитывать данные обстоятельства заказчиком при формировании описании объекта закупки.

Заказчик представил информацию, согласно которой определенной им совокупности характеристик соответствует товар как минимум двух производителей, а именно:

- система искусственной вентиляции легких с принадлежностями, вариант исполнения: SV600, производитель «Шэньчжэнь Майндрэй Био-Медикал Электроникс Ко., Лтд.», KHP, Shenzhen Mindray Bio-Medical Electronics Co., Ltd., Mindray Building, Keji 12th Road South, High-Tech Industrial Park, Nanshan, Shenzhen 518057, P.R. China (регистрационное удостоверение №РЗН 2020/9939 от 03.04.2020);

- аппарат искусственной вентиляции легких передвижной Hamilton, с принадлежностями, вариант исполнения Hamilton-G5, производитель «Гамильтон Медикал АГ», Швейцария, Hamilton Medical AG, Via Crusch 8, CH-7402 Bonaduz, Switzerland (регистрационное удостоверение №ФСЗ 2008/02845 от 19.09.2016).

Данная информация подтверждается коммерческими предложениями, представленными Заказчиком в материалы дела.

В силу ч.4 ст.106 Закона, участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Доводы жалобы Заявителя сводятся к тому, что товар производителя АО «Уральский приборостроительный завод - медицинская и авиационная техника» не соответствует изложенной Заказчиком совокупности характеристик, при этом, Заявитель не представил информацию, однозначно доказывающую, что на рынке не существует товаров иных производителей, которые соответствуют описанию объекта закупки.

На основании изложенного, довод жалобы Заявителя признан необоснованным.

В рамках проведения в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона внеплановой проверки Комиссией Ростовского УФАС России выявлено нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в несоблюдении ст. 31 Закона при установлении требований к участникам закупки.

Пунктом 12 ч. 1 ст. 42 Закона определено, что 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 требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

В соответствии с ч. 1.1 ст. 31 Закона заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах, информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом "в" пункта 1 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

Как установлено ч. 5 ст. 31 Закона, информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

В силу п.п. «б» п. 1 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 N 2571 "О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации" (далее – Постановление N 2571) в случае если заказчиком

не установлено требование, предусмотренное частью 1.1 статьи 31 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", заказчик обязан установить требование об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах, информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом "в" пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, включенной в такой реестр в связи с отказом от исполнения контракта по причине введения в отношении заказчика политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введения иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера.

Из прямого толкования указанной нормы следует, что в случае, если Заказчиком в извещении об осуществлении закупки не установлено требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки согласно ч. 1.1 ст. 31 Закона, в извещении надлежит установить требование, предусмотренное п.п. «б» п. 1 Постановления N 2571.

Данная правовая позиция согласуется с информационным письмом Минфина России от 27.06.2022 №24-01-09/61077, в котором указано:

«Учитывая вышеуказанное изменение предмета регулирования Постановления №2571, требование, предусмотренное подпунктом «б» пункта 1 Постановления №2571, с 1 июля 2022 года устанавливается заказчиком:

<...>

в обязательном порядке, если заказчиком не реализовано право установить в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона №44-ФЗ более широкое требование об отсутствии информации об участниках закупки в Реестре, включенной в Реестр по любым основаниям (а не только в связи с отказом поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения в отношении заказчика санкций и (или) мер ограничительного характера). Если заказчиком такое право реализовано, то требование, предусмотренное подпунктом «б» пункта 1 Постановления №2571, заказчиком не устанавливается.».

В извещении Заказчиком установлены следующие требования к участникам закупки:

Требования к участникам

1. Единые требования к участникам закупок в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ

Таким образом, не установив требование об отсутствии участника закупки в реестре недобросовестных поставщиков в любом из предусмотренных законодательством случаев, Заказчик нарушил ч. 1.1 ст. 31 Закона.

Комиссия Ростовского УФАС не выдает предписание об устранении выявленного нарушения Закона, поскольку оно не повлияло на результат определения победителя.

На основании Постановления Правительства РФ от 26.08.2013г. № 728, в соответствии с ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Закона,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч. 1.1 ст. 31 Закона.

3. Предписание об устранении указанного нарушения Закона не выдавать, поскольку оно не повлияло на результат определения победителя.

4. Рассмотреть вопрос о привлечении к административной ответственности виновного должностного лица Заказчика.

В силу ч.9 ст.106 Закона решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

М.А. Благодарев

Место для подписи:

Благодарев М. А.

Члены комиссии:

С.А. Евстратова

Место для подписи:

Евстратова С. А.

А.С. Вишнякова

Место для подписи:

Вишнякова А. С.