

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки №04-50/434-2018

«6» августа 2018 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Бурятского УФАС России, Комиссия) в составе:

<...>

в присутствии представителей ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» <...>, доверенность от 26.07.2018 №35, <...>, доверенность от 13.07.2018 №40, <...>, доверенность от 06.08.2018 №42,

представителя Республиканского агентства по государственным закупкам <...>, доверенность от 09.01.2018 №6/н,

в отсутствии представителя ООО «Хоспек», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Хоспек» (вх. от 30.07.2018 № 4794) на действия заказчика - ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее – Заказчик), уполномоченного органа - Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на поставку и установку медицинского оборудования на объект "Развитие и реконструкция республиканского онкологического диспансера в г. Улан-Удэ (II очередь строительства)", номер закупки 0102200001618003309 (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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 о контрактной системе), руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент).

у с т а н о в и л а

З а я в и е т е с л о ъ г л а с е н с о т д е л ь н ы м и п

1 В технических требованиях документации указана торговая марка предлагаемого к закупке оборудования – Пентакс (Япония). При анализе технических требований установлено, что требуется поставка оборудования в полной комплектации, что не является доукомплектацией имеющегося в клинике оборудования.

2. Заявитель считает, что Заказчик и Уполномоченный орган нарушили требования Закона о контрактной системе, предусмотрев в пункте 5.1 проекта государственного контракта (приложение №2 к документации об Аукционе) условие поставки в срок 10 дней с момента поступления заявки от Заказчика, что приводит к ограничению конкуренции путем создания участнику аукциона или нескольким участникам аукциона преимущественных условий участия в аукционе.

По мнению Заявителя, поскольку в проекте государственного контракта не указано, когда точно Заказчик должен подавать поставщику заявку на доставку оборудования, Заказчику предоставляется право самому определять время подачи данной заявки в любой день с момента подписания государственного контракта до 01.12.2018.

Заявитель в жалобе указывает, что такие условия поставки, когда поставщик должен поставить оборудование в срок 10 дней после подачи ему заявки в любое время с момента

подписания государственного контракта, дают существенные преимущества потенциальным поставщикам, имеющим на момент подписания контракта оборудование у себя на складе, и лишают возможности поставки оборудования в требуемый срок тех поставщиков, у которых на момент подписания контракта оборудования на складе не имеется.

3. Заявитель оспаривает положения документации об Аукционе в части требований к сроку предоставления гарантии на оборудование.

В технических требованиях на поставку и установку медицинского оборудования (приложение №3 к документации) указано, что поставляемое оборудование может быть произведено в 2017 году, и также указано, что гарантийный срок должен быть не менее 24 месяцев.

В приложении №2 к проекту государственного контракта поставщик должен указать срок предоставления гарантии производителя, а также срок предоставления гарантии поставщика.

Заявитель считает, что поставщики оборудования, произведенного в 2017 году, поставлены в неравные условия по сравнению с поставщиками оборудования, произведенного в 2018 году, в связи с тем, что для оборудования 2017 года срок предоставления гарантии поставщика может превышать срок предоставления гарантии производителя, при этом в документации об аукционе отсутствуют требования к сроку предоставления гарантии производителя и его соотносимости к сроку предоставления гарантии поставщика.

Полагает, что Заказчиком, Уполномоченным органом нарушены положения Закона о контрактной системе и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменный отзыв, считает, что документация об аукционе соответствует требованиям действующего законодательства о контрактной системе.

1. Указание в аукционной документации на товарный знак при описании объекта закупки обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия закупаемого медицинского оборудования с оборудованием, функционирующим в лечебном учреждении. Право на установление товарного знака при описании объекта закупки предоставлено Заказчику пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с которым 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. Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с пунктом 5.1 проекта контракта (приложение № 2 к документации об Аукционе) поставка оборудования осуществляется поставщиком в место доставки в течение 10 календарных дней с момента поступления письменной заявки от государственного заказчика, но не позднее 1 декабря 2018 года.

Предусмотренное документацией об Аукционе к поставке медицинское оборудование и сроки его поставки обусловлены потребностями Заказчика в надлежащей и своевременной

комплектации лечебного учреждения республиканского онкологического диспансера в г. Улан-Удэ необходимым оборудованием, в том числе, относящимся к предмету обжалуемой закупки.

Установленные проектом контракта сроки поставки оборудования являются значимыми для обеспечения необходимости согласованной работы различных видов медицинского оборудования, закупаемых по ряду взаимосвязанных контрактов в ходе проведения развития и реконструкции республиканского онкологического диспансера в г. Улан-Удэ с учетом специфики осуществляемого республиканским онкологическим диспансером вида деятельности, в целях обеспечения прав граждан на своевременную, качественную и высокотехнологическую медицинскую помощь.

Таким образом, Заказчиком установлены сроки поставки медицинского оборудования исходя из собственных потребностей и в соответствии с требованиями гражданского законодательства, регулирующего отношения в сфере поставки товаров.

3. Согласно части 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости. В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром.

В соответствии с пунктом 2 статьи 470 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае, когда договором купли-продажи предусмотрено предоставление продавцом гарантии качества товара, продавец обязан передать покупателю товар, который должен соответствовать требованиям, предусмотренным статьей 469 Гражданского Кодекса Российской Федерации, в течение определенного времени, установленного договором (гарантийного срока).

Пунктом 1 статьи 471 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю (статья 457), если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

При описании объекта закупки Заказчику в рамках Закона о контрактной системе предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наилучшей степени удовлетворяющих его потребности. 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, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товарам.

Заказчик при описании предмета закупки и формировании условий поставки руководствовался существенной потребностью, возникшей в связи с осуществлением им деятельности по комплектованию лечебного учреждения необходимым медицинским оборудованием, обеспечивающим проведение диагностических мероприятий, способствующих повышению эффективности функционирования лечебного учреждения.

При подготовке аукционной документации Заказчиком были указаны требования к товару, обусловленные потребностями лечебного учреждения. При формировании технического задания Заказчиком заявлены только те требования, которые являются существенными для осуществления ряда необходимых диагностических мероприятий.

В соответствии с Техническими требованиями (приложение №3 к документации) Заказчиком установлен гарантийный срок на поставляемый товар не менее 24 месяца.

Согласно пункту 8.1 проекта контракта поставщик гарантирует, что оборудование, поставленное в соответствии с контрактом, является новым, неиспользованным, серийно выпускаемым.

В соответствии с пунктом 8.2 проекта контракта поставщик предоставляет Заказчику гарантии производителя (изготовителя) оборудования, оформленные соответствующими гарантийными талонами или аналогичными документами, подтверждающими надлежащее качество материалов, используемых для изготовления оборудования, а также надлежащее качество оборудования.

При этом пунктом 8.4 проекта контракта установлено, что гарантия поставщика на поставленное оборудование должна быть согласно техническим требованиям (приложение № 2 к Контракту). Гарантия производителя на оборудование согласно Техническим требованиям (приложение № 2 к Контракту). Гарантийный срок начинает исчисляться со дня подписания соответствующего акта ввода оборудования в эксплуатацию, оказания услуг по обучению правилам эксплуатации и инструктаж специалистов (приложение № 4 к Контракту).

Таким образом, из приведенных положений проекта контракта следует, что поставщиком оборудования, являющегося предметом электронного аукциона, может быть, как производитель данного медицинского оборудования, так и любое иное лицо, способное приобрести на рынке медицинских изделий данное оборудование и поставить его Заказчику, с условием предоставления документов, подтверждающих гарантии производителя в объеме, требуемом условиями документации об аукционе.

Представитель Уполномоченного органа поддержал доводы Заказчика в полном объеме.

На основании вышеизложенного просят признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и изучения, представленных сторонами документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

16.07.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении Аукциона № 0102200001618003309. Начальная (максимальная) цена контракта – 55 994 098,08 рублей.

1. Приложением № 3 к документации установлены Технические требования на поставку и установку медицинского оборудования.

В Технических требованиях указано о совместимости с эндоскопическим оборудованием товарного знака «Pentax», находящимся в настоящее время в клинике.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Закон о контрактной системе не ограничивает Заказчика приобретать товары, работы, услуги в соответствии со своими нуждами и спецификой деятельности. Заказчик вправе самостоятельно формировать объект закупки, исходя из потребностей. Указание в документации на товарный знак при описании объекта закупки обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия закупаемого медицинского оборудования с оборудованием, функционирующим в лечебном учреждении.

Данный довод Заявителя признается несостоятельным.

2. В соответствии с частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должны содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В разделе 6 документации об Аукционе, пункте 5.1 проекта контракта (приложение № 2 к документации об Аукционе) сроки поставки товара определены следующим образом: «Поставка Оборудования осуществляется Поставщиком в Место доставки на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 Контракта, в течение 10 календарных дней с момента поступления письменной заявки от Государственного заказчика, но не позднее 01 декабря 2018 г.».

Пунктом 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии с пунктом 2 статьи 508 Гражданского кодекса Российской Федерации наряду с определением периодов поставки в договоре поставки может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.).

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что предметом оспариваемой закупки, наряду с другими взаимосвязанными закупками, является поставка медицинского оборудования на объект «Развитие и реконструкция республиканского онкологического диспансера в г. Улан-Удэ (II очередь строительства)», на котором в настоящее время выполняются строительные работы в рамках государственного контракта.

Сроки поставки, установленные в документации об Аукционе, обусловлены отсутствием у Заказчика площадей для складирования оборудования, отсутствием финансовых средств на услуги хранения и неопределенной датой фактического завершения строительных работ на объекте, который является местом поставки по контракту.

Кроме того, информация о графике выполняемых строительных работ по государственному контракту, отчёты об их выполнении размещаются Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок, номер закупки 0102200001618000014, что позволяет участникам Аукциона запланировать и рассчитать затраты на поставку товара.

Установленный срок «в течение 10 календарных дней» предусмотрен для непосредственной доставки оборудования со склада поставщика до места поставки, и не может приводить к ограничению количества участников аукциона.

Таким образом, Комиссия Бурятского УФАС приходит к выводу, что в документации об аукционе сроки поставки медицинского оборудования установлены исходя из собственных потребностей Заказчика, и не противоречат действующему законодательству, которое регулирует отношения в сфере поставки товаров.

3. В соответствии с частью 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости. В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром.

В разделе №3 документации об Аукционе указано, что гарантийные требования установлены в проекте контракта (Приложение №2 к документации).

Требования к предоставлению гарантии на оборудование установлены в разделе 8 «Гарантии» проекта контракта.

Согласно пункту 8.4 проекта контракта гарантия поставщика на поставленное оборудование и гарантия производителя на оборудование определены в Технических требованиях (приложение №2 к контракту). Гарантийный срок начинает исчисляться со дня подписания соответствующего акта ввода оборудования в эксплуатацию, оказания услуг по обучению правилам эксплуатации и инструктажу специалистов (приложение №4 к контракту).

Довод Заявителя об отсутствии в документации об Аукционе взаимного соотношения между сроком предоставления гарантии производителя и сроком предоставления гарантии поставщика не находит своего подтверждения поскольку подпунктом «е» пункта 5.3 проекта контракта установлено, что срок гарантии поставщика должен составлять не менее срока гарантии производителя.

Таким образом, оспариваемые положения документации об Аукционе соответствуют требованиям Закона о контрактной системе и не нарушают права и законные интересы потенциальных участников закупки.

Следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а :

1. Признать жалобу ООО «Хоспек» необоснованной.
2. Признаки нарушения Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>