



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Смоленской области
ул. Октябрьской Революции, 14а, г. Смоленск, 214000
тел. (4812) 38-62-22, факс (4812) 38-62-22
e-mail: to67@fas.gov.ru

12.07.2021 № 2470/03
на № _____ от _____

Государственному заказчику –
ОГБУЗ «Смоленский областной
онкологический клинический
диспансер»
ул. Маршала Жукова, 19,
г. Смоленск, 214000
ogbuz.sookd@yandex.ru

Уполномоченному органу –
Главному управлению Смоленской
области по регулированию
контрактной системы
пл. Ленина, д. 1, каб. 321,
г. Смоленск, Смоленская обл., 214008
goszakaz@admin-smolensk.ru

Заявителю –
ООО «Фин Групп»
мкр. Климовск, ул. Ленина, д.1, э.3, пом.304,
г. Подольск, Московская обл., 142180
katyafil@inbox.ru

Электронной площадке –
АО «ЕЭТП»
info@roseltorg.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 067/06/33-317/2021 о нарушении
законодательства Российской Федерации о контрактной системе

7 июля 2021 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее -
Комиссия) в следующем составе:

Заместитель

председателя Комиссии:

– заместитель руководителя
Смоленского УФАС России;

Заместитель

председателя Комиссии:

– начальник отдела контроля закупок
и антимонопольного контроля
органов власти Смоленского УФАС
России;

Член Комиссии:

– специалист-эксперт отдела контроля
закупок и антимонопольного
контроля органов власти Смоленского
УФАС России,

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы представителей
государственного заказчика:

– представителя по доверенности

от;

Заявителя:

– представителя по доверенности от 05.07.2021;

034722

в отсутствие представителей уполномоченного органа, уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения жалобы, о дистанционном режиме её рассмотрения; поступило ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителей уполномоченного органа,

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 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), приказом ФАС России от 11.02.2014 № 75/14, 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 (далее – Регламент) и приказом Смоленского УФАС России от 26.05.2020 № 35, в дистанционном режиме жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Фин Групп» (далее также – Заявитель, Общество) и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 30.06.2021 поступила жалоба Заявителя, согласно которой положения документации об аукционе «Поставка расходных материалов (Насос инфузионный эластомерный) для нужд ОГБУЗ «Смоленский областной онкологический клинический диспансер» в течение 2021 года» (извещение №0163200000321003720) не соответствуют требованиям Закона, а именно:

- описание объекта закупки соответствует конкретному товару единственного производителя;

- разъяснение положений аукционной документации, данные Заказчиком на запросы Заявителя, не соответствуют требованиям статьи 65 Закона.

Государственным заказчиком по данному аукциону является Областное государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Смоленский областной онкологический клинический диспансер», уполномоченным органом – Главное управление Смоленской области по регулированию контрактной системы.

Заказчик представил письменные возражения по существу жалобы, с доводами жалобы Заявителя не согласился.

На момент рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений Заказчика, Комиссия установила следующее.

16.06.2021 уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация о нём.

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 400 000,00 руб.

1. В силу положений части 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нём, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьёй 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся 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.

Частью 2 статьи 33 Закона определено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 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.

Объектом данной закупки является поставка расходных материалов (насос инфузионный эластомерный).

В Приложении № 1 к Информационной карте электронного аукциона представлены технические, качественные характеристики (функциональные характеристики, упаковка) требуемого к поставке товара - насоса инфузионного эластомерного (номер позиций КТРУ - 32.50.50.190-00000953 «Насос инфузионный эластомерный»).

Товарный знак в описании требуемого к поставке товара не представлен. При этом Комиссией установлено, что характеристики товара по данной позиции в КТРУ отсутствуют, следовательно, описание объекта закупки Заказчик мог формировать самостоятельно, на основании требований статьи 33 Закона, а также в соответствии со своей потребностью.

Исполнением требований Закона должно являться наличие на рынке как минимум двух производителей, товар которых соответствует всем требованиям, обозначенным в аукционной документации. Аналогичная позиция содержится в пункте 2 «Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утверждённого Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017.

Согласно доводам жалобы Заявителя характеристика, представленная в Приложении №1 к Информационной карте – «Отверстие для заполнения резервуара находится на корпусе помпы с клапаном, препятствующим обратный ток препарата для обеспечения эргономичного, безопасного наполнение насоса и проведения инфузии, позволяет избежать рефлюкса или любого контакта с цитостатиком», в совокупности с иными характеристиками свидетельствует о соответствии требуемого к поставке товара единственного производителя: Б. Браун Медикал (Германия).

При этом, в ходе заседания Комиссии представитель Заказчика отметил, что все технические характеристики обусловлены потребностями ОГБУЗ «Смоленский областной онкологический клинический диспансер», и представил технические характеристики и инструкции на товары ещё двух производителей, которые соответствуют указанным требованиям документации об электронном аукционе о наличии отверстия для заполнения резервуара, находящегося на корпусе помпы с клапаном: Эйс Медикал (Корея) и Медерен (Израиль).

Комиссия отмечает, что объективно, основной целью осуществления в соответствии с законодательством о контрактной системе закупок является приобретение качественных товаров (работ, услуг), характеристики и потребительские свойства которых отвечают действительным потребностям заказчика, по минимальной цене.

Сам по себе факт установления заказчиком таких требований к характеристикам (свойствам, показателям и их значениям) приобретаемых товаров, которым не отвечают товары всех или части производителей, но такие характеристики являются для заказчика значимыми, отвечают его действительным потребностям, не свидетельствует о нарушении требований действующего законодательства.

При этом Обществом в жалобе и в ходе заседания Комиссии не представлено доказательств неправомерности установления таких требований, а также и о невозможности поставить необходимый Заказчику товар с указанными в документации об электронном аукционе характеристиками.

Таким образом, данный довод жалобы Общества признаётся необоснованным.

2. В соответствии с частью 3 статьи 65 Закона любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в

отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Частью 4 статьи 65 Закона определено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 данной статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно части 5 статьи 65 Закона разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Из системного толкования вышеуказанных норм следует, что ответы на вопросы по запросу разъяснений документации об аукционе должны быть содержательными. Уполномоченный орган и Заказчик обязаны дать ответ по существу на поступивший запрос о даче разъяснений.

Комиссией установлено, что 22.06.2021 на электронную торговую площадку поступил запрос на разъяснение положений документации об аукционе в отношении требования к описанию объекта закупки со следующим содержанием: «Пункт 7 Дополнительных характеристик: «Отверстие для заполнения резервуара находится на корпусе помпы с клапаном, препятствующим обратный ток препарата для обеспечения эргономичного, безопасного наполнение насоса и проведения инфузии, позволяет избежать рефлюкса или любого контакта с цитостатиком – наличие».

Просим исключить пункт 7 Дополнительных характеристик из Описания объекта закупки, поскольку требование о наличии отверстия для заполнения резервуара именно на корпусе помпы является избыточным и не имеет терапевтического обоснования.

Отверстие для заполнения резервуара может располагаться как на корпусе помпы, так и на инфузионной линии. При этом оба варианта отвечают всем требованиям безопасности - при правильном использовании помпы инфицирование инфузионных растворов, рефлюкс и любой контакт с цитостатиком исключены. Помпы с обоими вариантами расположения отверстия наполняются одинаково – с помощью силы рук медицинского персонала. Безопасность наполнения помп зависит не от расположения отверстия для заполнения, а от соблюдения ряда правил медицинским персоналом учреждения при заполнении помпы инфузионным раствором.

На функциональные характеристики помпы может повлиять:

- материал, из которого изготовлен резервуар;
- вязкость раствора;
- высота расположения эластомерного насоса во время инфузии;
- температура окружающей среды.

Расположение отверстия для заполнения резервуара помпы не имеет функционального значения и не влияет на скорость и время инфузии.

В то же время установление такого требования ограничивает возможный круг участников торгов. Исключение из Описания объекта закупки пункта о расположении отверстия для заполнения резервуара позволит большему числу участников принять участие в закупке, соответственно, экономическая эффективность закупки повысится».

На поставленные вопросы Заказчиком 22.06.2021 были даны следующие разъяснения:

«В описании объекта закупки указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки; не

включены требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального Закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»».

25.06.2021 на электронную торговую площадку поступил запрос на разъяснение положений документации об аукционе в отношении требования к описанию объекта закупки со следующим содержанием:

«1. Убедительно просим Заказчика обратить внимание на пункт 7 технического задания. Требование о наличии отверстия для заполнения резервуара на корпусе помпы в совокупности с остальными требованиями указывает на продукцию единственного производителя – Б.Браун Медикал. При этом отверстие для заполнения помпы может располагаться как на корпусе помпы, так и на удлинительной линии без какого-либо ущерба качественным и функциональным характеристикам продукции. Обоснование, подкрепленное какими-либо исследованиями, у Заказчика отсутствует, что делает данное требование избыточным, а значит, незаконным.

В настоящее время сложилась однозначная практика ФАС и судебных органов, в соответствии с которой ограничение участников торгов до дилеров определенного производителя незаконно и является причиной для отмены закупки.

Просим внести изменения в техническое задание и указать:

«Отверстие для заполнения резервуара находится на корпусе помпы или на удлинительной линии с клапаном, препятствующим обратному току препарата для обеспечения эргономичного, безопасного наполнения насоса и проведения инфузии, позволяет избежать рефлюкса или любого контакта с цитостатиком – наличие».

Обращаем также внимание Заказчика на тот факт, что в ответе на запрос им не был дан развернутый ответ в отношении обоснования данного требования или наличия на рынке РФ не менее двух производителей, продукция которых отвечает всем требованиям Заказчика.

2. Заказчик указал:

«Минимальный объем резервуара для возможности введения цитостатика (5-ФУР) по схеме 22-24 ч.- не более 240 мл».

Заказчик указал схему инфузии (22-24ч.) и минимальный объем не более 240 мл, следовательно, Заказчику для проведения инфузии по указанной схеме требуется помпа меньшего объема.

Соответственно, это должна быть дополнительная позиция для закупки меньшего объема, которая будет отвечать заявленной схеме инфузии.

Просьба разъяснить, от какого объема помпы рассчитывался минимальный объем резервуара? Если Заказчику важно подчеркнуть минимальный объем заполнения помпы, то логично расчет вести от её номинального объема. Просим указать минимальный объем в процентном соотношении к номинальному объему МИП, чтобы не вводить в заблуждение участников торгов.

3. Просим разъяснить с какой целью в ТХ предмета закупки внесли параметр: «время заполнения до номинального объема»».

На поставленные вопросы 25.06.2021 Заказчиком были даны следующие разъяснения:

«1. В описании объекта закупки указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки; не включены требования или указания в отношении товарных знаков, знаков

обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального Закона №44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно пункту 6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Постановления Правительства РФ «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» при использовании каталога товаров, работ, услуг (далее – КТРУ) заказчик обосновывает необходимость использования дополнительных характеристик при наличии описания товара, работы, услуг в позиции каталога. Сведения о характеристиках товара, работ, услуг отсутствуют, в связи с чем не требуется их обоснование.

2. В технических характеристиках заказчик отразил показатели номинального и минимального объема резервуара.

3. В описании объекта закупки указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки; не включены требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального Закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно пункту 6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Постановления Правительства РФ «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» при использовании каталога товаров, работ, услуг заказчик обосновывает необходимость использования дополнительных характеристик при наличии описания товара, работы, услуг в позиции каталога. Сведения о характеристиках товара, работ, услуг отсутствуют, в связи с чем не требуется их обоснование».

Комиссия отмечает, что уполномоченным органом и Заказчиком при разъяснении положений документации об электронном аукционе были соблюдены требования части 4 статьи 65 Закона.

Жалоба Заявителя в данной части признаётся Комиссией необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Фин Групп» на положения документации об электронном аукционе «Поставка расходных материалов (Насос инфузионный эластомерный) для

нужд ОГБУЗ «Смоленский областной онкологический клинический диспансер» в течение 2021 года» (извещение №0163200000321003720) необоснованной.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Заместитель
председателя Комиссии



Заместитель
председателя Комиссии



Член Комиссии

