



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Курганской области

ул. М. Горького, 40, г. Курган, 640020
тел. (3522) 46-39-55, факс (3522) 46-39-85
e-mail: to45@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

Индивидуальный предприниматель
Брунштейн Марьяна Игоревна
299053, г. Севастополь, ул. Вакуленчука,
18/35
ks2gb@mail.ru

Государственное бюджетное
учреждение «Курганская областная
больница №2»
640014 г. Курган, ул. Карбышева, 27
ks2gb@mail.ru

Решение № 045/06/106-3/2024

по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

27.12.2023 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии – Иванова А.В. – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

Члены Комиссии:

Стрижова И.М. – заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,

Чеботина М.П. – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,



2024-15

в присутствии представителя Заказчика – Государственного бюджетного учреждения «Курганская областная больница № 2» (далее – ГБУ «Курганская областная больница № 2», Заказчик) – Демидовой Д.С. (доверенность № 36 от 23.05.2023 г.) посредством видео-конференц связи,

в отсутствие представителя Заявителя – Индивидуального предпринимателя Брунштейн Марьяны Игоревны (далее – ИП Брунштейн М.И., Заявитель) – о времени и месте рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте рассмотрения жалобы в Единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС), явку представителя не обеспечил, ходатайств о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя не поступало,

рассмотрев жалобу ИП Брунштейн М.И. на действия Заказчика – ГБУ «Курганская областная больница № 2» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку расходных материалов для гематологических анализаторов серии Medonic (лот2) (извещение № 0343200025923000863), и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 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 контрактной системе в сфере закупок), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее - Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг),

УСТАНОВИЛА:

20.12.2023 г. в Курганское УФАС России поступила жалоба ИП Брунштейн М.И. на действия Заказчика – ГБУ «Курганская областная больница № 2» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку расходных материалов для гематологических анализаторов серии Medonic (лот2) (извещение № 0343200025923000863).

В жалобе Заявитель в качестве доводов указывает следующее.

1. Заказчиком неправомерно установлено значение характеристики «Класс потенциального риска применения реагента ≤ 1 », так как установление данного требования ограничивает конкуренцию, ввиду того, что к поставке могут быть предложены только реагенты, которые зарегистрированы Росздравнадзором до введения в действие Приказа Минздрава России от 06.06.2012 № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» (далее – Приказ № 4н).

2. В позициях 1 и 2 Описания объекта закупки Заказчиком подробнейшим образом прописан химический состав действующих веществ реагента, предназначен исключительно для использования с гематологическим анализатором Medonic серии М. Данные параметры являются непостоянными и зависят от многих факторов окружающей среды, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара.

По мнению Заявителя, при описании объекта закупки Заказчиком были нарушены положения статьи 33 Закона о контрактной системе, положения Приказа № 4н.

Заявитель просит провести проверку фактов, изложенных в жалобе; обязать Заказчика внести изменения в закупку и привести ее в соответствие с требованиями действующего законодательства.

Представитель Заказчика с доводами, изложенными Заявителем в жалобе не согласен по основаниям, изложенным в мотивированных возражениях, которые приобщены к материалам дела по рассмотрению данной жалобы, просит признать жалобу необоснованной.

Руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссией Курганского УФАС России установлено, что 06.12.2023 г. в ЕИС опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на поставку расходных материалов для гематологических анализаторов серии Medonic (лот2) (извещение № 0343200025923000863).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 094 382 рублей 98 копеек.

Заказчиком является ГБУ «Курганская областная больница № 2».

На момент рассмотрения жалобы по существу контракт не заключен.

Оценивая довод Заявителя, изложенный в жалобе, а также документы, представленные Заказчиком и приобщенные к материалам дела по рассмотрению жалобы, Комиссия Курганского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно статье 7 Закона о контрактной системе, в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок.

Открытость и прозрачность информации, указанной в части 1 настоящей статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе, гласит что, контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, 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.

В силу части 1 статьи 9 Закона о контрактной системе, контрактная система в сфере закупок предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок.

Согласно части 1 статьи 49 Закона о контрактной системе, электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки. Заявка на участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктами "м" - "п" пункта 1, подпунктами "а" - "в" пункта 2, пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона. Заявка также может содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом "д" пункта 2 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе, 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 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- 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 в следующих случаях:

а) сопровождение такого указания словами "или эквивалент";

б) несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

в) осуществление закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

г) осуществление закупки медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, необходимых для назначения пациенту по медицинским показаниям (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии. Перечень указанных медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Комиссия Курганского УФАС России отмечает, что Заказчик вправе включить в Описание объекта закупки такие характеристики товара, которые отвечают именно его потребностям, при этом Заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупки.

Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в Описание объекта закупки требований к товарам, являющихся значимыми для Заказчика, равно как и не предусмотрена обязанность Заказчика в Описании объекта закупки обосновывать свои потребности и причины при установлении требований к товарам и их характеристикам.

Исходя из положений части 1 статьи 12 Закона о контрактной системе, государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок.

Пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе определено, что участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с пунктом 15 статьи 241 Бюджетного кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, используемых для промежуточного (офшорного) владения активами в Российской Федерации (далее - офшорная компания), либо юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Товар может быть предложен Заказчику различными поставщиками товара, круг которых неограничен, что в рассматриваемом случае подтверждается коммерческими предложениями, представленными потенциальными поставщиками для обоснования начальной максимальной цены контракта.

Комиссия контрольного органа в сфере закупок также отмечает, что данная позиция нашла свое отражение в правоприменительной и судебной практике, так согласно правовой позиции, сформированной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10 по делу № А06-6611/2009, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Заказчику предоставлено право на установление в описании объекта закупки условий требований к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют его потребностям, при этом сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа, данный вывод отражен в Определении Верховного Суда РФ от 30.10.2014 № 304-КГ14-3003 по делу № А45-12358/2013.

В рассматриваемом случае Заказчик, являющийся учреждением здравоохранения, сформировал в описании объекта закупки требования к характеристикам товара с учетом своих потребностей.

Относительно первого довода жалобы, Комиссия Курганского УФАС России отмечает следующее.

Заказчиком закупаются расходные материалы для гематологического автоматического Medonic серии М, имеющегося на балансе у Заказчика.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что гематологические анализаторы Medonic были переданы Заказчику в рамках договора пожертвования № 11 от 28.09.2022 г. (копия договора прилагается).

Пунктом 4.3 вышеуказанного договора пожертвования установлен гарантийный срок гарантии на переданные гематологические анализаторы Medonic серии М: модель М32 - 36 месяцев с даты подписания акта приема-передачи пожертвования.

Акт приема-передачи пожертвования был подписан сторонами - 28.09.2022 г.

Таким образом, в срок до 28.09.2025 г. (включительно) гематологические анализаторы Medonic серии М: модель М32 в количестве двух штук находятся на гарантии.

В рамках проведения оспариваемого электронного аукциона Заказчик закупает расходные материалы для данных гематологических анализаторов, а именно: изотонические растворы, лизирующие растворы, очищающие растворы, а также контроли и калибраторы. Все эти расходные материалы предназначены для обеспечения бесперебойного функционирования анализаторов в части промывки всех магистралей от остатков биологических жидкостей (от крови), контроли необходимы для проверки работы анализатора.

В соответствии с пунктом 3.9 ГОСТа Р 53079.2-2008 «Работу на приборах следует проводить в соответствии с инструкцией производителя к данному прибору»;

Так, на странице 10 Руководства пользователя анализатора гематологического автоматического Medonic M-series M32 (далее – Руководство пользователя), размещенного в составе регистрационного досье на гематологический анализатор Medonic серии М: модель М32 содержится информация о расходных материалах, которые необходимо использовать при эксплуатации анализатора, данная информация представлена в виде таблицы и сопровождается ссылками на номера регистрационных удостоверений.

Так как гематологические анализаторы Medonic серии М: модель М32 находятся на гарантии, Заказчик обязан эксплуатировать оборудование по своему прямому назначению на условиях, определенных руководством по эксплуатации.

Оспариваемая характеристика: «Класс потенциального риска применения реагента: ≤ 1 » указана для позиции лизирующий реагент для гематологического анализатора автоматического Medonic M-series, модель М32, производства Boule. Данная характеристика обусловлена информацией, указанной в регистрационном удостоверении № ФСЗ 2011/10315 от 31.12.2020 г., по которому может быть поставлен данный лизирующий реагент.

Таким образом, Заказчик обязан использовать оригинальные расходные материалы для гарантийных анализаторов, соответственно, Описание объекта

закупки содержит те технические и функциональные характеристики, которые требует производитель.

Относительно второго довода жалобы, Комиссия отмечает следующее.

Производитель Boule на странице 21 Руководства пользователя установил нижеследующее:

Ограничения гарантии

- Сервисное обслуживание должно выполняться уполномоченным компанией Boule персоналом.

- Используйте только разрешенные компанией Boule реагенты, контроли и калибраторы. Использование заменителей может привести к аннулированию гарантии.

- Операторы и руководящий персонал лаборатории несут ответственность за использование и обслуживание продукции компании Boule в соответствии с процедурами, описанными в руководствах и инструкциях-вкладышах для контролей.

- Каждая система Medonic M-series M32 тестируется с использованием рекомендованных реагентов, контролей, калибраторов и очистителей. Все претензии к работе анализатора принимаются только при условии использования оригинальных материалов от Boule.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что в процессе государственной регистрации медицинского изделия подтверждается его качество, безопасность и эффективность. Возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется производителем медицинского оборудования.

Заказчик, описывая объект закупки, имеет право указать технические и функциональные характеристики товара, установленные производителем (если оборудование находится на гарантии). Показатели состава и коэффициентов вариации указаны в соответствии с инструкцией на реагенты, разрешенные на совместное применение с анализаторами автоматическими Medonic M-series M32 (в составе регистрационных досье для регистрационных удостоверений № ФСЗ 2011/10315 (изотонический и лизирующие раствор); № ФСЗ 2008/01097 (очищающий раствор) и № ФСЗ 2008/02770 (для контролей и калибраторов).

Во исполнение статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчиком в Описании объекта закупки установлены требования к закупаемому товару в соответствии с Руководством пользователя.

Однозначных и бесспорных доказательств того, что оспариваемые требования к товару являются несущественными для Заказчика, в материалах дела отсутствуют, Заявителем не представлено.

При описании объекта закупки Заказчики должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, не нарушать требования законодательства о контрактной системе, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Достаточных доказательств того, что оспариваемые требования к товару влекут за собой ограничение количества участников закупки на соответствующем товарном рынке поставки, в том числе ограничили право Заявителя на участие в электронном аукционе, препятствовали каким-либо образом подаче заявки Заявителем на участие в закупке, в материалах жалобы отсутствуют, Заявителем в Курганское УФАС России не представлено.

При формировании предмета закупки Заказчик не обязан доказывать свою потребность в закупаемом товаре, а участники закупки не вправе в той или иной форме воздействовать на потребность Заказчика, как не вправе определять и государственные нужды.

Комиссия Курганского УФАС России пришла к выводу о том, что оспариваемые положения извещения о закупке, касающиеся описания объекта закупки, соответствуют требованиям Закона о контрактной системе, в оспариваемых действиях Заказчика отсутствуют нарушения требований Закона о контрактной системе.

Принимая во внимание вышеизложенное, с учетом конкретных обстоятельств, установленных в рамках рассмотрения настоящего дела, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией Курганского УФАС России в действиях субъектов контроля нарушений требований законодательства о контрактной системе не установлено.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьями 99, 105, 106 Закона о контрактной системе, Комиссией Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя Брунштейн Марьяны Игоревны необоснованной.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе, решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии: _____ / А.В. Иванова

Члены Комиссии: _____ / И.М. Стрижова

_____ / М.П. Чеботина