РЕШЕНИЕ № 142/2020-КС

по делу № 023/06/64-582/2020 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

04 февраля 2020года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Мир без инфекций» (далее – Заявитель) на действия ГКУЗ «Лепрозорий» МЗ КК при проведении электронного аукциона: «Поставка дезинфицирующих средств.» (извещение № 0318200068420000005), в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения аукционной документации.

Заказчиком представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация об аукционе, проект контракта, письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ГКУЗ «Лепрозорий» МЗ КК проводился электронный аукцион: «Поставка дезинфицирующих средств.» (извещение № 0318200068420000005).

Начальная (максимальная) цена контракта – **94 077, 40 руб.**

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Согласно п.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке 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 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.

В соответствии с п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара,

выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где Заказчиком по поз. 1, 3 установлены требования в отношении закупаемого товара (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие).

№ /п	Наименование товара, входящего в объект закупки	Код по ОКДП	Требования, установленные к функциональным, техническим, качественным характеристикам товара, входящего в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие) Совместимость товара (Заказчиком указываются сведения о медицинской технике (марка, модель, торговый знак и т.д.), совместимость с которой необходимо обеспечить)			
			Ед. изм.	Кол-во	Наименование показателя, ед. изм. показателя	Описание, значение
1	Дезинфицирующие средство	20.20.14.000	шт	80	**Действующие вещества**	
					амины, %	не менее 9,5
					ЧАС, %	не менее 9,5
					функциональные добавки	наличие
					pH 1% раствора, в пределах диапазона	9,0-11,0
					Обладает активностью в отношении:	
					грамположительных (включая микобактерии туберкулеза) и грамотрицательных бактерий	соответствие
					вирусов (включая полиомиелит)	соответствие
					патогенных грибов-возбудителей дерматофитий и кандидозов	соответствие
					Дезинфицирующее и стерилизующее средство предназначено для:	
					дезинфекции поверхностей при бактериальных инфекциях (выход рабочего растовра из 1 л. концентрата не менее 2 000 л. при времени обеззараживания не более 60 мин.)	соотвествие
					дезинфекция, совмещенная с предстерилизационной очисткой	соотвествие
					предстерилизационная очистка	соотвествие
					проведение генеральных уборок (выход рабочего раствора из 1 л. концентрата	соотвествие

				не менее 2 000 л. при времени обеззараживания не более 60 мин.)	
				дезинфекции ИМН, совмещенная с ПСО (выход рабочего раствора из 1 л. концетрата не менее 200 л. при времени обеззараживания не более 60 мин.)	соотвествие
				дезинфекция поверхностей и объектов при бактериальных инфекциях(вкл.микобактерии туберкулеза - тестировано на M.Terrae)	соотвтствие
				Класс опастности по степени воздействия на организм	не ниже 3
				Срок годности рабочего раствора, суток	не менее 28
				Срок годности средства, лет	не менее 5
				Фасовка, л	не менее 1
				Упаковка	полимерный флакон
3	Дезинфицирующие средство	20.20.14.000	шт	90	**Действующие вещества:**
				пропанол-2 (изопропанол) или комплекс спиртов, %	не менее 54 и не более 71
				ЧАС, %	не менее 0,1
				функциональные добавки	наличие
				pH средства в пределах диапазона	5,5-7,6
				Обладает активностью в отношении:	
				грамположительных (в том числе возбудителей туберкулеза тестировано на культурах тест-штамов M.Terrae) и грамотрицательных бактерий,	соответствие
				вирусов (в том числе, возбудителей парентеральных гепатитов и ВИЧ-инфекции)	соответствие
				патогенных грибов возбудителей кандидозов и трихофитии	соответствие
				Готовое антисептическое средство для:	
				Обработки рук хирургов, оперирующего медицинского персонала - двухкратная обработка по 3мл не более 3минут	соответствие
				в качестве быстрой дезинфекции небольших по площади или труднодоступных поверхностей в помещении, медицинских приборов и оборудования	соответствие
				обеззараживания перчаток (из латекса, неопрена, нитрила, материалов, устойчивых к воздействию химических веществ) надетых на руки персонала	соответствие
				обработки локтевых сгибов доноров , обработки инъекционных полей пациентов	соответствие
				обработки операционного поля , кожных покровов перед введением катетеров и пункций суставов	соответствие
				Обладание пролонгированным антимикробным действием не менее 3 часов	соответствие
				Класс опасности по степени воздействия на организм (ГОСТ 12.1.007-76)	не ниже 4
				Срок годности, лет	не менее 3
				Фасовка, л	не менее 0,5
				Упаковка полимерный флакон с распыляющей насадкой	соответствие

Заказчик на Комиссии пояснил, что при формировании Раздела 2 «описание объекта закупки» при описании объекта закупки учитывались требования СанПина 2.1.3.02630-10 «Санитарно-эпидемиологические требования к

организациям, осуществляющим медицинскую деятельность» от 18.05.2010г.:

Глава I пункт 12.3 - медицинская организация (далее - МО) должна быть обеспечена в достаточном количестве эффективными средствами для мытья и обеззараживания рук;

Глава II пункт 12.4 - гигиеническая обработка рук проводится с обязательным применением кожных антисептиков (для снижения количества микроорганизмов до безопасного уровня);

пункт 1.4.1 - в МО в обязательном порядке проводится профилактическая дезинфекции с целью уменьшения обсемененности объектов внутри больничной среды и предупреждения возможности размножения микроорганизмов, при этом, обеззараживанию подлежат все виды поверхностей внутри больничной среды, все изделия медицинского назначения, медицинские отходы класса Б.

Лепрозорий является специализированным учреждением по борьбе с лепрой, и, согласно приказа от 14 декабря 1990 года № 483 «Об утверждении инструкций по борьбе с лепрой и МУ (методические указания) № 1047-73 «Проведение дезинфекционных мероприятий при лепре», в лепрозории применяется режим дезинфекции при туберкулезе.

Заказчик на Комиссии пояснил, что также при составлении «описания объекта» закупки опиралось на его потребности с учетом специфики деятельности и обеспечения эффективного использования бюджетных средств, в том числе был проведен анализ рынка дезинфицирующих средств, зарегистрированных на территории Евразийского экономического союза для определения эквивалентных параметров объектов закупки. При этом указаны, используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения всех показателей. Ограничения по минимальным показателям содержания действующих веществ, спектру антимикробной активности связаны лишь с обеспечением возможности удовлетворения потребности заказчика.

Под описание совокупности требуемых характеристик подходит ряд зарегистрированных дезинфицирующих средств на территории Евразийского экономического союза, например: Крышталин-дезамин (в состав средства входит Ы,1Ч-бис(3-аминопропил)додециламин 10 %, алкилдиметилбензиламмоний хлорид (АДБАХ) 10 %); Необак-Актив (в состав входят Ы,Ы-бис(3-аминопропил)додециламин 10 %, ЧАС 15%); СЕВЕРЯНИН (в состав входят N,N-6hc(3- аминопропил)додециламин 10 %, алкилдиметилбензиламмоний хлорид (АДБАХ) 15 %); Септолит (в состав входят N,N-6hc(3- аминопропил)додециламин 10 %, дидецилдиметиламмоний хлорид 10 %, полигексаметиленгуанидин гидрохлорид (ПГМГ) 3 %) и др. средства.

По п.3 раздела 2 «Описания объекта закупки» требование в отношении наличия у средства режима обработки рук хирургов и оперирующего

медицинского персонала обусловлено тем, что в структуру лечебно-диагностического отделения входят, в том числе кабинет врача-дерматовенеролога, стоматолога, а согласно выше сказанного САНПИНа 2.1.3.2630-10 по режиму обработки рук хирургов проводят все лица, участвующие в проведении всех видов оперативных вмешательств, катетеризации магистральных сосудов, например, при удалении зуба в кабинете стоматолога.

В штатном расписании учреждения имеется хирург, который проводит малые операции лепробольным по резекции конечностей.

Требование об упаковке средства в полимерный флакон с распыляющей насадкой обусловлено требованиями о наличии таких режимов как обработки локтевых сгибов больного, обработки инъекционных полей пациентов и связано с удобством применения средства заказчиком.

Согласно ч.1 ст.8 Закона о контрактной системе 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). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссией по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (ч.2 ст.8 Закона о контрактной системе).

Из указанных норм закона следует, что Заказчик вправе определить в документации об аукционе такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют его потребностям с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Предметом данного электронного аукциона является право на заключение контракта на поставку, а не его производство, в связи с чем, участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе, не являющиеся производителем требуемого к поставке товара, готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Как следует из определения Верховного Суда Российской Федерации от 04.05.2017 «…Основой задачей норм, содержащихся в Законе о контрактной системе, является не столько обеспечение максимально широкого круга

участников определения поставщика (подрядчика, исполнителя), сколько выявление в результате такого определения лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени удовлетворит потребности заказчика в необходимом товаре, работе, услуге...».

Таким образом, требования, установленные Заказчиком по поз.1, 3 Раздела 2 «Описание объекта закупки» не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод о том, что в рассматриваемой ситуации Заказчиком создано неоспоримое преимущество одному производителю, является несостоятельным.

Заявителем не представлены доказательства, свидетельствующие о нарушении его прав и законных интересов, в том числе в части невозможности подачи заявки на участие в аукционе при установлении вышеуказанных требований, а также свидетельствующие о нарушении Заказчиком норм Закона о контрактной системе. Также Заявителем не представлено доказательств, что содержащиеся в аукционной документации требования необоснованно создали одним участникам закупки преимущество перед другими, являются непреодолимыми для некоторых участников закупки, а также каким-либо иным образом повлекли за собой ограничение количества участников закупки.

Частью 3 статьи 65 Закона о контрактной системе предусмотрено право участников электронного аукциона, зарегистрированных в единой информационной системе и аккредитованных на электронной площадке, по направлению с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запроса о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 4 указанной статьи разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, размещаются в единой информационной системе в течение двух дней, с даты поступления от оператора электронной площадки запроса.

24.01.2020 г. участником закупки ООО «Мир без инфекций» направлен запрос на разъяснения положений аукционной документации:

24.01.2020 Заказчиком в единой информационной системе размещен ответ в 14:20 (МСК), а именно:

Содержание запроса на разъяснение положений документации об аукционе в электронной форме	**Разъяснение положений документации об аукционе в электронной форме**
Уважаемые господа	В ответ на Ваш запрос № 1226261 от 23.01.2020 г., сообщаем следующее.

В Техническом задании аукционной документации чрезмерно детализировано описание товара. В соответствии с Решением Верховного суда Российской Федерации от 09.02.2017г. № АКГ1И16-1287 суд поддержал позицию ФАС России (письмо № ИА/44536/16 от 01.07.2016г.) о недопустимости требования от участников закупки чрезмерно детализированного описания товара, в том числе химического состава, компонентов товара, и (или) показателей технологии производства.

Так же, ФБУН НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора указывает, что состав средства с перечислением всех действующих веществ и их количественных характеристик не является существенным при выборе дезинфицирующего средства, если выполняются требования к его действию, и с его помощью можно решить поставленные дезинфектологические задачи. Имеющийся в настоящее время широкий ассортимент дезинфицирующих средств представлен препаратами, ряд которых близок по своим свойствам. В конкретных случаях могут возникнуть специфические требования к средствам (например, наличие пролонгированного антимикробного действия), но тогда они должны входить в формулировку как ограничения.

Кроме того, ФГБУН НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора отмечает, что закрепленный перечень действующих веществ, входящих в состав дезинфицирующих и стерилизующих средств, отсутствует. Состав средств может включать любой набор действующих веществ, если средство соответствует предъявленным требованиям по эффективности, безопасности и другим показателям.

ФГБУН НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора подчеркивает, что средства, идентичные по своему назначению, эффективности и другим характеристикам, но различающиеся по составу входящих в них действующих веществ, существуют, однако, иногда они могут иметь те или иные различия по отдельным показателям, не влияющим на выполнение поставленной задачи. Включая в аукционную документацию требования к составу действующих веществ, наравне с требованиями к их назначению и микробиологии, Заказчик исключает возможность участия в торгах лиц, предлагающих дезинфицирующие средства, сходные по назначению и микробиологии, однако, имеющие иной состав действующих веществ. Более того, устанавливая требования к процентному содержанию действующих веществ, Заказчик исключает возможность предложения участниками Открытого аукциона в электронной форме дезинфицирующих средств с заявленным составом, однако с разными количественными характеристиками действующих веществ, входящих в средство.

Техническое задание аукционной документации в п.1. содержит требование: «амины, % не менее 9,5, ЧАС, % не менее 9,5».

В связи с чем введено такое ограничение по минимальному количеству действующих веществ? Ведь кроме этих показателей, заданы и другие, куда более важные – спектры антимикробной активности и утвержденных режимов, выходы рабочих растворов при определенных экспозициях. Если участник предложит средство, не попадающее по количеству ДВ в заданный

Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: «1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование».

Из указанных норм закона следует, что заказчик вправе определить в документации об аукционе такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют его потребностям с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Сотрудниками нашего учреждения был проведен анализ рынка дезинфицирующих средств, зарегистрированных на территории Таможенного Союза для определения эквивалентных параметров объектов закупки. Мы не располагаем официально подтвержденной информацией о том, что под описание объекта закупки попадает только одно дезинфицирующее средство. По нашему мнению, среди множества существующих на рынке дезинфицирующих средств под наше описание объекта закупки подходит несколько из них и конкуренция нами не ограничена. При этом указаны, используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Законом не установлено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к товару, являющихся значимыми для заказчика, равно как и не установлены какие-либо запреты на установление характеристик товара, ни по функциональным качествам, ни по техническим характеристикам.

Предметом данного электронного аукциона является

заказчиком диапазон, но которое будет соответствовать (или даже превосходить) иные, более важные параметры, такая заявка будет отклонена? На каком основании? Что важнее для заказчика – медико-экономические показатели (расход средства, антимикробная активность) или наличие в его составе 9.5% третичного амина? Полагаем, что при правильном подходе – первое. К тому же, меньшее количество ДВ в составе предполагает и снижение токсичности. Считаем это требование избыточным, ничем не обоснованным и направленным на снижение конкуренции. В пункте 3 указан флакон объемом 0.5 л с распылителем и задан режим обработки рук хирургов. Во-первых, подобные флаконы не используются для обработки рук в силу неудобства и иного предназначения. Во-вторых, ЛПУ данного типа не проводят хирургических операций, поэтому данное требование совершенно излишне и не соответствует профилю ЛПУ. Мы снова видим, что требование является избыточным, ничем не обоснованным и направленным на снижение конкуренции. Установление в документации требований к товарам (работам, услугам) при условии, что такие требования приводят к ограничению количества участников закупки, влечет наложение на каждого из должностных лиц заказчика административного штрафа в размере до 15 000,00 рублей, либо дисквалификации на три года, и на юридических лиц, в данном случае на больницу – в размере до 50 000,00 рублей, в соответствии с ч. 4.1 ст. 7.30 КоАП РФ. Заключение картельных соглашений влечет наложение административного штрафа в размере до 50% от начальной (максимальной) цены контракта для виновных должностных лиц компаний и уголовную ответственность в виде лишения свободы до 7 лет в соответствии со ст. 178 УК РФ. Предлагаем привести требования аукционной документации в соответствие с законодательством и нормативно-правовыми актами Российской Федерации.	право на заключение контракта на поставку, а не на изготовление предмета закупки, в связи с чем, участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе, не являющиеся производителем требуемого к поставке товара, готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика. На основании изложенного, сообщаем, что документация об электронном аукционе № 0318200068420000005 составлена в соответствии с требованиями Федерального закона № 44-ФЗ от 05 апреля 2013 года «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, разъяснения даны в полном объеме.

Следовательно, участником закупки могло выступить любое лицо, в том числе и не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и удовлетворяющий потребности Заказчика.

В соответствии с ч.9 ст. 105 Закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Таким образом, Заявителем не представлено документов и сведений, подтверждающих обоснованность невозможности подать заявку.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мир без инфекций» необоснованной.

2.Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318200068420000005).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.