

РЕШЕНИЕ

11.10.2022 Дело № 073/06/106-563/2022

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

- председателя
- заместителя руководителя управления – начальника отдела
- <...>,
- заместителя начальника отдела <...>,
 - специалиста-эксперта <...>;
- членов
- от ООО «ЭНДО-МЕД»:
- в присутствии
- <...>. (доверенность № 4 от 06.10.2022 г.);
- (с использованием
- от Агентства государственных закупок Ульяновской области:
- системы видеоконференцсвязи),
- <...> (доверенность № 22 от 10.01.2022 г.),
 - от ГУЗ «Областной клинический онкологический диспансер»:
- <...> (доверенность № 2 от 18.01.2021 г.),

рассмотрев дело № 073/06/106-563/2022 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «ЭНДО-МЕД» (далее – ООО «ЭНДО-МЕД», заявитель) на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000622003776 (наименование объекта закупки – «Порт/катетер сосудистый»; заказчик – Государственное учреждение здравоохранения Областной клинический онкологический диспансер, далее – заказчик, уполномоченный орган – Агентство государственных закупок Ульяновской области, далее – уполномоченный орган;

начальная (максимальная) цена контракта – 1 342 367,50 руб., срок окончания подачи заявок - 06.10.2022 г. в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 1277-ЭП/22 от 06.10.2022 г. в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭНДО-МЕД» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000622003776.

Содержание жалобы составило указание, в том числе, на следующее.

По мнению заявителя жалобы, заказчиком нарушена статья 33 Закона о контрактной системе, поскольку к позиции № 1 технического задания установлены требования к материалам изготовления корпуса порт-систем, а именно: «корпус из полисульфона или полиоксиметилена, дно и стенки камеры титановые», которые не являются ни техническими, ни функциональными, ни эксплуатационными, так как на основании письма Росздравнадзора РФ № 09П-53414 от 02.12.2021 г. материал порт-системы не влечет никаких дополнительных функциональных возможностей для пользователя, т.е. не влияет на потребительские (эксплуатационные) характеристики» и не имеет никакой роли при лечении пациентов. Также заявитель обращает внимание на то, что ФАС России в письме ПИ/39795/22 от 20.04.2022 полностью поддерживает позицию Росздравнадзора. Кроме того, заявитель является дистрибьютером отечественного производителя имплантируемых порт-систем ООО «ТитанБио», продукция которого полностью соответствует требованиям технического задания, за исключением материала изготовления корпуса порт-системы.

Вх. № 1316-ЭП/22 и № 1343-ЭП/22 от 07.10.2022 г. в Ульяновское УФАС России от уполномоченного органа и заказчика, соответственно, поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе, на следующее.

Описание объекта закупки установлено в соответствии с характеристиками, установленными КТРУ 32.50.13.110-00005602, а также Законом о контрактной системе. В соответствии с пунктами 5 и 6 постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 были установлены дополнительные характеристики, каждая из которых имеет обоснование. Характеристики, установленные заказчиком, имеют клиническое значение и содержат показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работ, услуг установленным заказчиком требованиям. Заказчик обосновал дополнительную характеристику в отношении материала порта «Корпус из полисульфона или полиоксиметилена, дно и стенки камеры титановые» - комбинация материалов обеспечивает минимальный вес порт-системы, создаёт минимальные артефакты при проведении КТ, МРТ и рентгенографии, при этом дно и стенки титановой камеры защищены от повреждения остриём иглы. Указание материалов требуется для обеспечения безопасного использования и информирования пациента на предмет возможных аллергических реакций. Заказчик при описании материала порта указал несколько широко применяемых материалов, которые являются безопасными, биосовместимыми и по опыту использования не вызывают отторжений или реакций гиперчувствительности при длительном нахождении в теле пациента. При лечении онкологических заболеваний у пациентов необходимо чётко оценивать эффективность лечения, наличие артефактов может ложно указывать на прогрессирование болезни у пациентов, несвоевременного принятия оперативного решения по оказанию помощи и, как следствие, летального исхода. Кроме того, указание материалов требуется для обеспечения безопасного использования и информирования пациента на предмет возможных аллергических реакций. Данная комбинация присутствует у таких мировых производителей как: БАРД (титан/полиоксиметилен - Delrin®), PFM Medical (титан/полиоксиметилен), Vygon (титан/полиоксиметилен), B Braun Medical (титан/полисульфон), Mederen (титан или полиоксиметилен).

В предоставленном письме РЗН № 09П-53414 от 02.12.2021 г. не указано, что заказчик не имеет права устанавливать значимые характеристики для обеспечения безопасного процесса использования имплантируемых изделий.

В отношении письма ФАС от 20.04.2022 № ПИ/39795/22 заказчик поясняет, что ФАС России поддерживает позицию в письме Росздравнадзора от 02.12.2021 № 09П-53414, т.е. требование определённого материала одного производителя, а также оставляет право за заказчиком устанавливать описание объекта закупки в соответствии с целью удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупок, согласно положениям законодательства о контрактной системе при условии, что такие требования не влекут за собой ограничение количества участников закупки.

По совокупности всех характеристик соответствуют два производителя порт-систем, изготавливаемых из разных материалов - полисульфон или полиоксиметилен в сочетании с титановой камерой. При этом ни один участник не лишён возможности закупить и поставить товар, соответствующий потребности заказчика, у любого контрагента на территории Российской Федерации. Заявитель в рассматриваемом случае, не представил ни одного документа (доказательства), свидетельствующего о том, что он не мог закупить товар, соответствующий потребности заказчика, а также нарушение его законных прав, связанных с принятием участия в данном аукционе.

На участие в аукционе было подано 4 заявки, предлагавшие порт-системы разных производителей (PFM Medical и B Braun Medical), что также говорит об отсутствии ограничения конкуренции.

На заседании Комиссии 10.10.2022 г., которое проходило в дистанционном режиме, представитель заявителя поддержал доводы жалобы, а также дополнительно указал, на то, что по мнению заявителя заказчиком при проведении указанной закупки завышается цена приобретаемых изделий и у заявителя есть основания полагать, что между участниками, подавшими заявки на участие в данном аукционе, имеет место сговор; представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, поддержали представленные письменные возражения, в рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 15:30 11.10.2022 г. для документального анализа материалов по делу.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 28.09.2022 г. было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0168500000622003776, наименование объекта закупки – «Порт/катетер сосудистый» (начальная (максимальная) цена контракта – 1 342 367,50 руб.).

30.09.2022 г. были опубликованы разъяснения положений извещения.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 06.10.2022 г. на участие в указанной закупке поступило 4 заявки, цена была снижена на 1,0 %.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 10.10.2022 г. заявки всех участников признаны соответствующими требованиям извещения и законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать

жалобу ООО «ЭНДО-МЕД» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Согласно части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать электронные документы, а именно описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что описание объекта закупки должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Учитывая изложенное, заказчики вправе самостоятельно принимать решение о способе закупки, с предоставленным правом формирования объекта, определять содержание предмета контракта, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями.

Согласно части 5 статьи 23 Закона о контрактной системе формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 г. № 145 «Об утверждении правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила, КТРУ), заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога.

Пунктом 5 Правил предусмотрено право заказчика указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе

функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона о контрактной системе, которые не предусмотрены в позиции каталога.

Согласно пункту 6 Правил использования каталога, в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Исходя из совокупности вышеизложенных положений, при формировании объекта закупки на поставку товара по позициям, предусмотренных каталогом товаров, работ, услуг, Правила обязывают заказчика применять информацию, включенную в позицию каталога, а также обосновать использование иных, не предусмотренных позицией каталога, характеристик.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0168500000622003776 объектом закупки является поставка портов/катетеров сосудистых.

Приложением к извещению № 0168500000622003776 является, в том числе, файл «Описание объекта закупки.doc», содержащий функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки, в том числе, наименование показателей товара, единиц измерения, требования к значениям показателей, требования заказчика к указанию значений показателей участником закупки, а также обоснование, предусмотренное КТРУ, статьёй 33 Закона о контрактной системе, в том числе, следующие характеристики:

Наименование показателя	Требование к значению показателя	Требование Заказчика к указанию значения показателя участником закупки	Обоснование, предусмотренное КТРУ, статьёй 33 Закона № 44-ФЗ
Материал порта	Корпус из полисульфона или полиоксиметилена, дно и стенки камеры титановые, с титановой выводной канюлей	Значение не изменяется	Комбинация материалов обеспечивает минимальный вес порт-системы, создает минимальные артефакты при проведении КТ, МРТ и рентгенографии, при этом дно и стенки титановой камеры защищены от повреждения остриём иглы. Указание материалов требуется для обеспечения безопасного использования и информирования пациента на предмет возможных аллергических реакций.

совместима. Маркировка об МРТ совместимости на упаковке. Дополнительно описание условий проведения МРТ в инструкции к порт-системе.	Соответствие	Значение не изменяется	Для безопасного использования и безопасного проведения МРТ исследования у пациента с установленной порт-системой
---	--------------	------------------------------	---

Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, следует, что определяющим фактором при установлении заказчиком соответствующих требований являются потребности заказчика, а не хозяйствующих субъектов, принимающих участие в закупке. Законом не предусмотрены ограничения по включению в описание объекта закупки требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Закон предусматривает право заказчика определить в извещении такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Согласно Приложению «Описание объекта закупки.doc» к извещению № 0168500000622003776 заказчиком предъявлены, в том числе, дополнительные требования к характеристикам товара, а также указано обоснование установления таковых, что не противоречит Закону о контрактной системе.

Таким образом, заказчиком в извещении установлены дополнительные требования и показатели товара, необходимые для качественного оказания медицинской помощи, а также обоснование необходимые для использования показатели этого товара.

Критерии выбора материала для изготовления корпуса камеры порта/катетера свидетельствуют о необходимости оценивать потенциальные риск и пользу от проведения медицинских манипуляций и действовать в интересах пациентов. Учитывая, что закупаемое изделие медицинского назначения оказывает непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к объекту закупки определяющим является достижение того, что при лечении пациентов максимально будут исключены любые нежелательные реакций и последствия в рамках оказания медицинской помощи. Закупаемые порт-системы используются для введения онкологическим больным химиотерапевтических лекарственных препаратов, повреждающих периферические вены. Данные порт-системы имплантируются пациенту и обеспечивают длительный сосудистый доступ, что предотвращает поражение вен и повышает качество лечения, в том числе данные медицинские изделия совместимы с введением контрастных препаратов под высоким давлением во время проведения компьютерной томографии. Заказчику в данном случае было важно наличие комбинированной порт-системы, корпус которой состоит из эпоксидной смолы, так как такие порт-системы создают минимум артефактов при проведении Рентгенографии. КТ, МРТ исследования, являются безопасными и биосовместимыми.

Указанные спорные показатели включены в описание объекта закупки, поскольку являются существенными для заказчика и необходимы для качественного оказания медицинской помощи исходя из потребности медицинского учреждения в оказании специализированных видов медицинской помощи.

Таким образом, включение в описание объекта закупки спорных характеристик товара, обусловленных его спецификой не может рассматриваться как нарушение Закона о контрактной системе.

При этом заказчиком на рассмотрении жалобы представлена информация о том, что установленным характеристикам товара, в том числе по спорным характеристикам (Материал порта, МТР совместимость), соответствует товар как минимум двух производителей PFM Medical, Швейцария и Bbraun Medical, Франция.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 06.10.2022 г. на участие в указанной закупке поступило 4 заявки с предложением о поставке товаров двух производителей (PFM Medical и Bbraun Medical).

Предметом электронного аукциона является поставка изделий, а не изготовление предмета закупки, поэтому участником закупки могло выступить любое юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

Письмо ФАС России № ПИ/39795/22 от 20.04.2022 г., на которое ссылается заявитель жалобы, содержит указание на то, что вопрос о наличии или отсутствии нарушения законодательства о контрактной системе рассматривается в каждом конкретном случае при проведении контрольных мероприятий с учетом фактических обстоятельств проведения закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, публичных интересов и других факторов, в том числе специфики конкретной закупки и заявок участников закупки.

Исходя из фактических обстоятельств проведенной закупки, с учетом специфики закупки, а также количества заявок на участие, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы ООО «ЭНДО-МЕД».

2. Согласно части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 статьи 99 Закона о контрактной системе) в отношении определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги.

Таким образом, контрольный орган в сфере закупок не обладает полномочиями по проверке порядка формирования начальной (максимальной) цены контракта.

Учитывая изложенное, доводы заявителя жалобы о нарушении заказчиком порядка формирования начальной (максимальной) цены контракта (в том числе завышения стоимости товара), не подлежит рассмотрению Ульяновским УФАС России.

3. Доводы ООО «ЭНДО-МЕД» о возможном нарушении электронного аукциона № 0168500000622003776 антимонопольного законодательства, образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом о контрактной системе порядке. С учетом изложенного, заявитель имеет право подать заявление о нарушении антимонопольного законодательства, которое будет рассмотрено в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 г. № 339.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭНДО-МЕД» необоснованной.

Председатель комиссии: <...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.