Заказчику

ГАУЗ «Брянская городская больница №1»

ул. Камозина, 11 г. Брянск,

241035

bgb1.bryansk@mail.ru

ИП <…>

улица пр. Кузнецова, д. 22К1, кв. 176

ipluchko@gmail.com

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

Решение по жалобе 032/10/18.1-383/2023 ИП Лучко С.В. на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317777)

«11» мая 2023 года г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

<…> - заместитель руководителя управления;

Члены комиссии:

<…> – начальник отдела товарных и финансовых рынков;

<…> – главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<…> - главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<…> – государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<…> – специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков.

В присутствии:

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №1» <…>, действующей на основании доверенности №5 от 04.05.2023;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №7» <…>, действующей на основании доверенности№4 от 04.05.2023;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №1» <…>, действующего на основании доверенности№6 от 04.05.2023;

представителя заявителя <…>, действующего на основании доверенности от 11.05.2022 б/н,

представителя заявителя <…>, действующего на основании доверенности от 11.05.2022 б/н,

рассмотрев жалобу ИП <…> на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская городска больница №1», после перерыва в рассмотрения жалобы до 10 часов 00 минут 11.05.2023,

установила:

27.04.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба ИП Лучко на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение №32312317777)

Как следует из жалобы, Заявитель считает, что техническоге задание закупки соответствует конкретному производителю, в отсутствие специфики товара.

Указанное описание объекта закупки противоречит действующему законодательству о закупках, в частности, Федеральному закону от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223), а именно – ст. 3 ФЗ № 223, и ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135).

Позиция 3 технического задания сформирована под товар единственного производителя – интродьюсер Avanti+ производителя Cordis (РУ №РЗН 2015/3272). Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Ограничивающим параметром для аналогичных медицинских изделий других производителей является требование «6- ти лепестковый спиральный клапан Соответствие».

Позиция 2 технического задания сформирована под товар единственного производителя – катетер диагностический Optitorque производителя Terumo (РУ № РЗН 2016/5031, № РЗН 2016/5208). Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Позиция 3 технического задания сформирована под товар единственного производителя – стент Resolute Onyx производителя Medtronic (РУ № ФСЗ 2010/07939). Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Позиция 4 технического задания сформирована под товар единственного производителя – интродьюсер Super Arrow-Flex производителя Teleflex (РУ № РЗН 2013/918). Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

ГАУЗ «Брянская городская больница №1» не согласно с доводами заявителя, из пояснений вх. от 04.05.2023 №3220-ЭП/23 следует:

Определение объекта закупки является прерогативой заказчика, как медицинской организации, которая осуществляет лечение пациентов, отвечает за их здоровье и обязуется оказывать медицинские услуги надлежащего качества.

Именно заказчик, в лице соответствующего медицинского персонала, определяет технические требования к медицинским товарам (работам, услугам), чтобы проводить максимально эффективное и безопасное для пациентов лечение.

В соответствии с п. 6.1. ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при проведении закупки Заказчик должен

руководствоваться следующими правилами:

1)в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2)в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

Следовательно, заказчик вправе с учетом требований указанных статьей Закона № 223-ФЗ от 18.07.2023 и Правил описания предмета закупки, закупать товар, необходимый для реализации потребностей учреждения.

Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и согласно правовой позиции, изложенной в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) само по себе включение особых характеристик товара или требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки, при условии, если включение указанных характеристик отвечает потребностям заказчика и необходимы ему с учетом специфики использования такого товара. Поскольку в зависимости от своих потребностей государственный заказчик имеет право установить неизменные, максимальные и (или) минимальные показатели функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки, то есть потребность заказчика является определяющим фактором при установлении им соответствующих характеристик, а в компетенцию потенциального поставщика не входит вмешательство в определение потребности государственного заказчика, то действия заказчика, связанные с формированием описания объекта закупки, отражающего действительную нужду заказчика, не противоречат Закону.

Поз.1. В ГАУЗ «БГБ№1» оказывается экстренная медицинская помощь, производятся операции на всех видах кровеносных сосудов, включая вмешательства на ранней стадии инсультов. Наличие в интродьюсере 6-лепесткового спирального клапана обусловлено множественной заменой инструмента во время операции посредством данного клапана. При этом интродьюсер сохраняет свою герметичность и первоначальные качества. При выполнении манипуляций пациентам с инсультами и стенозами в

периферических и коронарных артериях, данный интродьюсер исключает попадание в кровеносную систему воздуха и обратного движения крови. Считаем заявленные характеристики обходимыми для нашего учреждения. Приводим ссылки на решения ФАС подобных прецедентов:

1. Решение по делу №077/06/57-3727/2020, жалоба № 202000132489002494 ФАС по г.Москва.

2.Решение по делу №016/06/33-1299/20250, жалоба №202000147554000759 ФАС по Республике Татарстан.

Поз.2. При экстренном вмешательстве, временное окно для спасения пациента напрямую связано со скоростью прохождения катетера через пораженные атеросклерозом артерии. Наличие двойного полимерного покрытия, временное окно делает максимальным, что уменьшает летальность пациентов. Приводим ссылки на решения ФАС подобных прецедентов:

1. Решение по делу № 036/06/33-1027/2021 от 28.09.2021 год УФАС г.Воронеж

Поз.3. Заказчик руководствовался Клиническими рекомендациями «Стабильная ишемическая болезнь сердца»и национальным руководством по ренгенэндоваскулярной хирургии под редакцией академика РАН Б.Г.Алекяна .В п. 3.2.4 указанных клинических рекомендаций сказано следующее: Всем пациентам со стабильной ИБС при реваскуляризации миокарда методом ЧКВ рекомендуется применение стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство, вне зависимости от клинической картины заболевания, типа атеросклеротической бляшки, ожидаемой плановой операции, продолжительности двойной антитромбоцитарной терапии и сопутствующей антикоагулянтной терапии (181-183).

В зависимости от дизайна стента для коронарных артерий и лекарственного покрытия, выделяют более ранние и новые поколения стентов для коронарных артерий, выделяющих лекарственное средство.

Благодаря применению новых технологий, СКАВЛС нового поколения, в отличие от СКАВЛС раннего поколения, имеют меньший профиль, большую гибкость и надежность фиксации стента для коронарных артерий к системе доставки, демонстрируя лучшие показатели доставляемости к месту поражения в коронарном русле. СКАВЛС нового поколения имеют бесспорное преимущество при сложных коронарных вмешательствах, таких как выраженная извитость и кальциноз коронарных артерий, малый диаметр артерий (менее 2,5 мм), протяженное поражение (более 20 мм), бифуркационные поражения, стенозы ствола ЛКА, хронические тотальные окклюзии коронарных артерий, а также при рестенозах.

Результаты крупных регистров, многоцентровых рандомизированных клинических исследований последних лет, а также данные метаанализов продемонстрировали, что применение СКАВЛС нового поколения при ЧКВ у

пациентов с ИБС ассоциировано со значительно меньшей частотой неблагоприятных сердечно-сосудистых событий по сравнению со стентами для коронарных артерий металлическими непокрытыми: частота рестеноза снизилась в 5 раз, риск повторной реваскуляризации снизился в 4 раза, риск тромбозов стента для коронарных артерий снизился в 2 раза.

Уровень сложности проводимых манипуляций (Биффукарционное стентирование) в нашем учреждении, объясняет заявленные характеристики стента. Стент выделяет лекарственное вещество на протяжении всего пребывания в коронарном русле, тем самым сводя к минимуму количество грозных осложнений и непосредственно влияет на выживаемость пациента. Приводим ссылки на решения ФАС подобных прецедентов:

1.Решение по делу № 077/06-6315/2020, жалоба № 202000132489004554 ФАС по г.Москве.

2.Решение по делу 073/06/64-727/2021 от 24.12.2021, жалоба № 202100125894000786 ФАС по Ульяновской области

Поз.4 Указанные характеристики, позволяют увеличить спектр лечения тяжелых экстренных пациентов за счет длины гидрофильного покрытия. Небольшое количество заявленного инструмента говорит о его уникальных характеристиках и использовании в сердечно-сосудистых катастрофах, уменьшая время диагностики и летальных исходов.

Приводим ссылки на решения ФАС подобных прецедентов 1.Решение от 7 мая 202 Нода №- А04-1688/2021 У ФАС России по Амурской области

Учитывая, что инструмент с выше указанными характеристиками находится в свободном обращении на российском рынке изделий г. по медицинского назначения и аукцион объявлен на поставку товара, а не его производство, в аукционе может участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке изделия с требуемыми характеристиками, что подтверждается заявками двух потенциальных поставщиков, поданными по данному лоту.

Постановлением Президиума ВАС РФ от 28.12.2010г. № 11017/10 Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения аукциона, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате аукциона лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Следовательно, установление в аукционной документации технических характеристик товара обусловлено реальными потребностями Заказчика с учетом специфики деятельности. Действующее законодательство не ограничивает права заказчика приобретать товары в соответствии со своими нуждами. Требования к товару, установленные в извещении, обусловлены

объективными потребностями Заказчика в приобретении изделий, исходя из потребности оказания качественной и безопасной высокотехнологической экстренной медицинской помощи при оказании медицинской помощи больным, соответствующей современным стандартам.

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. (далее Закон о закупках) заказчик ГАУЗ «Брянская городская больница №1» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №1» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская городская больница №1», утвержденным наблюдательным советом ГАУЗ «Брянская городская больница №1» Протокол №32 от 20.03.2023.

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме установлен Разделом V Положения.

21.04.2023 года заказчиком ГАУЗ «Брянская городская больница №1» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещена документация на закупку расходного материала для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение №32312317777).

В Приложении № 2 документации о закупке заказчиком разработано техническое задание к поставляемому товару. В технческом задании указано что закупаемые товары соответствуют одному роизводителю и специализированной потребности заказчика.

Согласно сложвшейся судебной практике указание заказчиком в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При этом, установление характеристик товара, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики использования такого товара является ограничением конкуренции.

Заказчиком в рамках рассмотрения жалобы указано, что заявленные хараектристики являеются потребностью заказчика и имеют свою специфику, вместе с тем документальное подтверждение, что спорные характеристики товаров, включенные в техническое задание документации, имеют большую

эффективность по сравненю с характеристиками товаров других производителей и обусловлены спецификой назначения и применения закупаемого товара не представлено.

Кроме того, документально не подтверждено, что любой из участников электронного аукциона имел возможность приобретать товар этого производителя в целях поставки их для нужд заказчика.

Таким образом, Заказчиком при осуществлении закупки нарушены требования п. 2 ч.1ст.3 Закона о закупках, согласно которым при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, исходя из фактических материалов жалобы, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1.Жалобу № 032/10/18.1-383/2023 ИП <...> на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317777), в части ограничения конкуренции путем формирования технического задания закупки, которое соответствует конкретному производителю, в отсутствие специфики товара, признать обоснованной.

2.Признать в действиях заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянская

городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение №32312317777) нарушение п.2 ч.1

ст.3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику - ГАУЗ «Брянская городская больница №1» предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках путем:

- аннулирования электронного аукциона на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение №32312317777);

- отмены имеющихся протоколов по закупке (извещение №32312317777);

- направления информации об отмене имеющихся протоколов по закупке извещение №32312317777 и об аннулировании электронного аукциона извещение №32312317777 в адрес оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер»;

- при наличии сохранившиеся потребности провести закупку с учетом требований Федерального закона от 18.07.2011г. No223-ФЗ «О закупках товаров, работ,услуг отдельными видами юридических лиц» и настоящего Решения Брянского УФАС России

4. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания, в том числе: возвратить заявки участникам закупки, подавшим заявки на участие в электронном аукционе (извещение №32312317777) с уведомлением об отмене протоколов по закупке (извещение №32312317777).

Заместитель председателя комиссии:

<…>

Члены комиссии:

<…>

<…>

<…>

<…>

И.П. Бухарова

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