

Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Областная клиническая больница № 2»

454010, г. Челябинск, ул. Гагарина, 18

Общество с ограниченной

ответственностью «ВИМАР»

454003, г. Челябинск, ул. Чичерина,

д. 32А, неж. пом. 2

РЕШЕНИЕ № 074/06/99-383/2023

по делу № 17-ВП/2023

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 28 февраля 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 03 марта 2023 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

- | | | |
|------------------------|-------|---|
| Председателя Комиссии: | <...> | заместителя руководителя управления - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России; |
| Членов Комиссии: | <...> | главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России; |
| | <...> | ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, |

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 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 о контрактной системе), рассмотрев обращение Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Областная клиническая больница № 2» (далее – ГБУЗ «Областная клиническая больница № 2», заявитель) о проведении внеплановой проверки положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного аукциона на поставку энтерального питания (извещение № 0369300195723000013), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Областная клиническая больница № 2» (далее – Учреждение, Заказчик): <...>, действующего на основании доверенности № 15 от 17.02.2023; <...>, действующей на основании доверенности № 14 от 17.02.2023;

- в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени заседания Комиссии, ходатайств и заявлений не представлено,

У С Т А Н О В И Л А:

В Челябинское УФАС России 14.02.2023 поступило обращение ООО «ВИМАР» о проведении внеплановой проверки положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного аукциона на поставку энтерального питания (извещение № 0369300195723000013) (далее – закупка).

Решением № 58-ж/2023 от 15.02.2023 заявителю отказано в принятии жалобы на действия заказчика к рассмотрению по существу на основании подпункта «а» пункта 2 части 8 статьи 105 Закона контрактной системе, назначена внеплановая проверка.

Определением от 20.02.2023 в заседании Комиссии объявлен перерыв до 28.02.2023.

Согласно представленным документам заказчик опубликовал извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru 06.02.2023.

Начальная (максимальная) цена контракта – 499 777,08 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 14.02.2023 10:00.

На дату рассмотрения обращения контракт заключен.

По мнению Заявителя, по позиции 1 описания объекта закупки Заказчиком установлены параметры требуемых характеристик, соответствующие товару единственного производителя.

Заказчик представил письменные пояснения по доводам жалобы, в которых указал следующее.

По позиции 1 описания объекта закупки (далее – Технического задания) потребность Заказчика в готовом к применению энтерального зондового питания для пациентов с сахарным диабетом или сниженной толерантностью к глюкозе, является частью терапевтического плана и способствует достижению метаболических целей при любом варианте медикаментозной сахароснижающей терапии.

Низкое содержание углеводов (не более 12 г/100 мл) позволяет снизить риск возникновения гипергликемии и развития связанных с ней осложнений.

При этом содержание белка и жиров должно быть высоким. Заказчиком установлены минимальные значения по количественному содержанию макронутриентов (жиров и белков в 100 мл смеси). Данные значения установлены для восполнения потребности в макронутриентах при зондовом питании у пациентов с сахарным диабетом и нарушенной толерантностью к глюкозе с умеренно повышенными и высокими метаболическими потребностями.

В отношении показателя осмолярность: установление максимального значения по показателю осмолярность обусловлено потребностями заказчика, исходящими из необходимости снижения риска нанесения вреда здоровью пациентов, поскольку низкая осмолярность смеси для зондового питания обеспечивает наилучшую переносимость, в том числе, минимизируя риск развития диспепсических явлений (диарейного синдрома, метеоризма), которые обостряют течение основного заболевания и ухудшить прогноз особенно в адаптационный период.

Аналогичный подход в отношении позиции № 2, показатели установлены на основании клинических и статистических данных.

Заказчик также отмечает, что объектом закупки является поставка специализированного лечебного питания, а не его изготовление, в связи с чем, поставщиком такого товара может быть любое заинтересованное лицо, в том числе и не производитель такого товаров.

Поскольку смеси для лечебного или профилактического питания, затребованные Заказчиком, включая спорную позицию, находятся в свободном обороте на территории Российской Федерации, любое юридическое лицо, соответствующее требованиям законодательства, может осуществить поставку такой продукции.

ООО «ВИМАР» не является производителем данных смесей, а является только его продавцом, оно не ограничено в выборе контрагентов, у которых оно может закупить необходимый ему товар, как у производителя, так и у поставщиков, осуществляющих реализацию рассматриваемого товара.

ООО «ВИМАР» не ограничен в выборе контрагентов, у которых Общество может приобретать товары, в том числе по характеристикам, предложенным Заказчиком. Отсутствие у заинтересованного лица желания поставить - товар с требуемыми характеристиками на условиях, предусмотренных документацией аукциона в электронной форме, не свидетельствует о том, что Заказчик ограничил число участников закупки.

Заказчик поясняет, что согласно представленных коммерческих предложений, полученных в результате запроса ценовой информации, три организации подтвердили возможность поставки товара, соответствующего потребности Учреждения.

По мнению Заказчика требуемым характеристикам соответствуют товары как минимум двух производителей.

Доводы обращения Заявителя Заказчик считает необоснованными.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение о закупке должно содержать краткое изложение условий контракта, в том числе наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте

выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В силу пункта 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).

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. 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать при составлении описания объекта закупки 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги требованиям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе в части описания объекта закупки.

В соответствии с частью 29 статьи 34 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе определить:

- 1) порядок определения минимального срока исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта;
- 2) требования к формированию лотов при осуществлении закупок отдельных видов товаров, работ, услуг.

При этом, пункт 2 части 29 указанной нормы не определяет требования к формированию лота в сфере энтерального питания, и заказчик наделен правом самостоятельного формирования лотов, в соответствии с имеющейся потребностью.

Хозяйствующие субъекты, принимая решение о возможности участия в конкретной закупке, имеют возможность оценить все риски, связанные с исполнением контракта, заключаемого по ее результатам.

При этом формирование потребности заказчика не должно входить в противоречие с общими принципами Закона о контрактной системе в части обеспечения единого порядка потенциальным претендентам и гарантий реализации их права на участие в торгах, эффективность использования бюджетных средств и развитие добросовестной конкуренции, а также соблюдать требования статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Предметом рассматриваемой закупки является поставка продукции пищевой энтерального питания.

Согласно описанию объекта закупки заказчику требуется специализированный продукт, в том числе, для восполнения потребности в макронутриентах при зондовом питании у пациентов с сахарным диабетом и нарушенной толерантностью к глюкозе с умеренно повышенными и высокими метаболическими потребностями, со следующими характеристиками:

Позиция 1 Технического задания: Готовое к применению энтеральное зондовое

питание для пациентов с сахарным диабетом или сниженной толерантностью к глюкозе. Шкала первичной упаковки – наличие. Показатели пищевой ценности на 100 мл: Количество белков не менее 4,5 г; Количество жиров не менее 5,0 г; Количество углеводов не более 12 г; Осмолярность не более 270 мОсм/л.* Объем 500 мл**.

Позиция 2 Технического задания: Готовое к применению энтеральное зондовое питание, с повышенным содержанием белка и пищевыми волокнами. Шкала первичной упаковки – наличие. Показатели пищевой ценности на 100 мл: Количество белков не менее 5,5 г; Количество жиров не менее 5,8 г; Количество углеводов не менее 18,0 г; Пищевые волокна не менее 1,5 г; Осмолярность не более 390 мОсм/л.*. Объем 1000 мл**.

При этом, в соответствии со статьей 23 Закона о контрактной системе, требованиями пунктов 5 и 6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 Техническим заданием предусмотрено следующее обоснование указанных характеристик: * Низкие показатели осмолярности снижают риски развития диспептических явлений.

Согласно частям 2 – 4 статьи 39 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации) лечебное питание является неотъемлемым компонентом лечебного процесса и профилактических мероприятий, включает в себя пищевые рационы, которые имеют установленный химический состав, энергетическую ценность, состоят из определенных продуктов, в том числе специализированных продуктов лечебного питания, подвергаемых соответствующей технологической обработке.

Согласно инструкции по организации энтерального питания в лечебно-профилактических учреждениях, утвержденной Приказом Минздрава России от 05.08.2003 № 330, выбор смесей для адекватного энтерального питания должен быть основан на данных клинического, инструментального и лабораторного обследования больных, связан с характером и тяжестью течения заболевания и степенью сохранности функций желудочно-кишечного тракта (ЖКТ).

С учетом пояснений Заказчика, требования к закупаемому товару установлены с учетом объективной потребности Учреждения, с соблюдением принципов, закрепленных статьей 41 Конституции Российской Федерации и статьей 4 Закона об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации, предусматривающих обеспечение прав граждан в сфере охраны здоровья, приоритет интересов пациента, доступность и качество при оказании медицинской помощи.

Системное толкование норм Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод о том, что заказчик вправе включить в извещение о закупке такие технические и функциональные характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

В данном случае, указание заказчиком характеристик товара, который является

объектом закупки, не свидетельствует о его необоснованности, поскольку пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено возможность указание заказчиком функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки (при необходимости).

Законом о контрактной системе не предусмотрено ограничений по включению в извещение о закупке требований к товару, являющихся значимыми для заказчика.

Кроме того, Заказчиком в материалы дела представлены сравнительные характеристики энтерального питания различных производителей, с подтверждением информацией, размещенной в свободном доступе в информационно-коммуникационной сети «Интернет», из которых следует наличие оспариваемых показателей в товарах как минимум двух производителей товара данного сегмента рынка – «Дибен», производитель FRESINIUS KABI и «Новасурс Диабет Плюс», производитель - NESTLE HEALTH SCIENCE.

При этом, Заявителем не представлены в составе обращения доказательства несоответствия оспариваемых характеристик товаров указанных производителей.

При этом, заявителем в материалы дела не представлено доказательств того, что у заказчика объективно отсутствует необходимость в получении именно тех товаров, с теми характеристиками, которые указаны в описании объекта закупки.

Более того, из содержания обращения Заявителя следует, что Общество считает требование в отношении указанных им характеристик несоответствующими товарам отечественного производства, мотивируя тем, что государства – производители смесей «Дибен», «Новасурс Диабет Плюс» (Германия), включены в перечень недружественных стран.

При этом, Заявителем в материалы дела не представлены доказательства объективной невозможности поставки энтерального питания иностранных производителей участниками соответствующего товарного рынка, также, как и доказательств запрета на их обращение на территории Российской Федерации.

При этом, включение в извещение об осуществлении закупки условий, которые приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих целям такой закупки (выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективности, результативности осуществления закупок), не могут рассматриваться как ограничение доступа к участию в электронном аукционе и не является нарушением Закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, а также с учетом объективной потребности заказчика в товаре с характеристиками, указанными в описании объекта закупки, у Комиссии Челябинского УФАС России не представляется возможным сделать однозначный вывод о наличии в действиях заказчика нарушения пункта 5 части 1, пункта 1 части 2 статьи 42, пункта 1 части 1, части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Доводы обращения Заявителя не находят своего подтверждения

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>