

РЕШЕНИЕ № 1497/2019-КС

по делу № 023/06/64-1868/2019 о нарушении

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

03 октября 2019 года
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «Мегатехника» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ «ККБ №2» МЗ КК (далее – Заказчик) при проведении ГКУ КК «Дирекция государственных закупок» электронного аукциона: «Поставка медицинских изделий для центрального стерилизационного отделения (упаковка для стерилизации, одноразового использования)» (извещение № 0818500000819000789) 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 Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации электронного аукциона. 1) В п.п. 1, 4, 5, 6, 7, 9 Технического задания аукционной документации установлены характеристики, которые могут быть известны в результате проведения испытаний. 2) В п.п. 1, 4, 5, 9 Технического задания аукционной документации установлено требование о том, что пленка при запаивании приобретает конкретный цвет противоречит ГОСТ ISO 11607-1-2018. 3) В п.п. 4, 5 Технического задания аукционной документации установлено требование о нанесении индикатора между слоями пленки вне зоны шва по краю всей длины пакета, которое противоречит ГОСТ 11607-1-2018 и ГОСТ ISO 11140-1-

2011. 4) В п. 8 Технического задания аукционной документации установлено требование к сумке-пакету в рулонах для стерилизации медицинских изделий. Заявитель считает, что данная позиция не имеет регистрационного удостоверения.

Уполномоченным органом представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, письменные пояснения по существу доводов жалобы. Представители Уполномоченного органа, Заказчика не согласны с доводами жалобы и считают, что аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – ГКУ КК «Дирекция государственных закупок» проводился электронный аукцион: «Поставка медицинских изделий для центрального стерилизационного отделения (упаковка для стерилизации, одноразового использования)» (извещение № 0818500000819000789).

Заказчик - ГБУЗ «ККБ №2» МЗ КК.

Начальная (максимальная) цена контракта – **14 021 813** рублей.

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.

В силу ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В соответствии с 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

На основании п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся 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;

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В Разделе 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлено требование:

1	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Прочность на растяжение в сухом состоянии , ед. изм. килоньютон/метр	Не более 6,33
		Сопротивление разрыву в сухом	Не более 550/15

		состоянии, ед. изм. Ньютон/миллиметр	
4	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Прочность на растяжение в сухом состоянии, ед. изм. килоньютон/метр	Не более 6,33
		Сопротивление разрыву в сухом состоянии, ед. изм. Ньютон/миллиметр	Не более 550/15
5	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Прочность на растяжение в сухом состоянии, ед. изм. килоньютон/метр	Не более 6,33
		Сопротивление разрыву в сухом состоянии, ед. изм. Ньютон/миллиметр	Не более 550/15
6	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Прочность на растяжение в сухом состоянии, ед. изм. килоньютон/метр	Не менее 2
		Сопротивление разрыву в сухом состоянии, ед. изм. Ньютон/миллиметр	Не менее 9500
7	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Прочность на растяжение в сухом состоянии, ед. изм. килоньютон/метр	Не менее 2
		Прочность на разрыв, ед. изм. меганьютон	Не менее 9500

Согласно ГОСТ ISO 11607-1-2018 «Упаковка для медицинских изделий, подлежащих финишной стерилизации. Часть 1. Требования к материалам, барьерным системам для стерилизации и упаковочным системам» материалы должны соответствовать требованиям к заданным удельным или минимальным физическим свойствам, таким как прочность на растяжение, отклонение по толщине, сопротивление разрыву, воздухопроницаемость и прочность на продавливание.

Исходя из гл. 6 ГОСТ ISO 11607-1-2018 требования Заказчика, предъявляемые к упаковке, определяются путем проведения испытаний.

Таким образом, данные показатели не подлежат конкретизации и в зависимости от партий поставки товара могут быть различными.

При этом на момент подачи заявки на участие в аукционе участник закупки не обязан иметь в наличии товар.

В соответствии с письмом ФАС России от 1 июля 2016 года № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в

заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например значение - 5 единиц;

2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки.

Из письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» следует, что в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения. При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Таким образом, установленные Заказчиком в описании товара, используемого при выполнении работ, требования вводят в заблуждение участников закупки, не позволяя предоставить конкретные показатели, что свидетельствует о нарушении ч. 3 ст. 7, п. 1) ч. 1 ст. 64, п. 1) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Допущенные нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодексом Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, согласно протоколу № 0818500000819000789 рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 30.09.2019г. на участие в электронном аукционе подано три заявки участников закупки.

На основании п. 3.35 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В Разделе 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлено требование:

1	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	При запаивании пленка приобретает темный цвет оригинального шва, для обеспечения визуального контроля целостности сварного шва.	Соответствие
4	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	При запаивании пленка приобретает темный цвет оригинального шва, для обеспечения визуального контроля целостности сварного шва.	Соответствие
5	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	При запаивании пленка приобретает темный цвет оригинального шва, для обеспечения визуального контроля целостности сварного шва.	Соответствие
9	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	При запаивании пленка приобретает темный цвет оригинального шва, для обеспечения визуального контроля целостности сварного шва.	Соответствие

Заявитель в своей жалобе указывает, что данное требование является излишним, так как ГОСТ ISO 11607-1-2018 не предусматривает конкретного цвета шва.

Представителями Заказчика на заседании Комиссии пояснено, что при запаивании пленка приобретает темный цвет оригинального шва, что не является конкретным цветом. Вышеуказанное требование установлено в связи с тем, что медицинская бумага, с которой спаивается пленка, белого

цвета.

Таким образом, темный цвет обеспечивает визуальный контроль целостности сварного шва.

Кроме того, правомерность установления данного требования подтверждается инструкциями по применению упаковочных материалов: «ПИК-ПАК» (производство ООО «БОЗОН»); СТЕРИКИНГ (производство фирмы «Вихури АО Випак»); «Клинипак».

В Разделе 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлено требование:

4	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Индикаторы стерилизации первого класса, нанесены между слоями пленки вне зоны шва по краю всей длины пакета.	Соответствие
5	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Индикаторы стерилизации первого класса, нанесены между слоями пленки вне зоны шва по краю всей длины пакета.	Соответствие

Заявитель считает данное требование аукционной документации излишним.

Вместе с тем, в соответствии с ГОСТ ISO 11140-1-2011 «Стерилизация медицинской продукции. Химические индикаторы. Часть 1. Общие требования» индикаторы процесса могут быть напечатаны на упаковочных материалах или представлять собой самоклеящиеся этикетки, пакеты, упаковочные ленты, клапаны, этикетки-вкладыши и т.п.

Представителями Заказчика также пояснено, что индикаторы, нанесенные на упаковочный материал предназначены для подтверждения того что медицинское изделие прошло стерилизационную обработку. Нахождение индикаторов между слоями пленки исключает возможность попадания индикаторного агента на стерилизуемое изделие.

Кроме того, правомерность установления в аукционной документации вышеуказанного требования подтверждается инструкциями производителей TZMOSA (Польша), ООО «Клинипак» (Россия), «Амкор Флексибл СПС» (Франция).

В Разделе 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации Заказчиком установлено требование:

8	Упаковка для стерилизации, одноразового использования	Назначение	Сумка-пакет в рулонах для стерилизации медицинских изделий паровым, газовым (формальдегидным) способом
---	---	------------	--

Заявитель считает, что данная позиция не имеет регистрационного удостоверения и закупается одновременно с зарегистрированной продукцией.

Вместе с тем, сумка-пакет в рулонах для стерилизации медицинских изделий паровым, газовым (формальдегидным) способом имеет регистрационное удостоверение двух производителей: №ФСЗ 2009/03805 от 13.06.2017г. «ДГМ Фарма-Аппарате Хандель АГ» (Швейцария) и ФСЗ 2009/04126 от 08.04.2009г. «Амкор Флексибль СПС» (Франция).

В данном случае, при описании объекта закупки в документации заказчиком не использованы указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а указаны только необходимые функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики товара. Описание объекта закупки составлено с учетом потребностей Заказчика.

Кроме того, документация об аукционе не ограничивает участников закупки предложить к поставке эквивалент или улучшенные технические и функциональные характеристики, соответствующие потребностям заказчика.

Аналогичная позиция содержится в постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа по делу №А63-1485/201 от 15.10.2015, определении Верховного суда Российской Федерации от 24.05.2016 по делу №310-КГ16-4354 (А32-10818/2014).

С учетом изложенных обстоятельств, требования аукционной документации установлены с учетом потребностей Заказчика и не противоречат нормам Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 23 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 «Мегатехника» обоснованной в части нарушения ч. 3 ст. 7, п. 1) ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях Заказчика – ГБУЗ «ККБ №2» МЗ КК нарушение ч. 3 ст. 7, п. 1) ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что указанное нарушение на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не повлияло, предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0818500000819000789).

5. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

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