

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 058/06/106-871/2022

о нарушении законодательства Российской Федерации

о контрактной системе

«08» декабря 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- <...> – заместителя председателя Комиссии, начальника отдела контроля закупок;
- <...> – члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок;
- <...> – члена Комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии:

со стороны заказчика – ГБУЗ «Пензенский областной центр общественного здоровья и медицинской профилактики»:

- <...> (представитель по доверенности);

- <...> (представитель по доверенности);

- <...> (представитель по доверенности),

со стороны уполномоченного учреждения – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» - <...> (представитель по доверенности),

со стороны заявителя – ООО «РЕНЕССАНС-МЕД» - <...> (представитель по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО «РЕНЕССАНС-МЕД» на положения извещения при проведении уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Пензенский областной центр общественного здоровья и медицинской профилактики» электронного аукциона «Поставка тест-полосок» (извещение № 0855200000522003197 от 23.11.2022 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), руководствуясь Федеральным законом 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), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

02.12.2022 в Пензенское УФАС России поступила жалоба ООО «РЕНЕССАНС-МЕД» на положения извещения при проведении уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Пензенский областной центр общественного здоровья и медицинской профилактики» электронного аукциона «Поставка тест-полосок» (извещение № 0855200000522003197 от 23.11.2022 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Как следует из жалобы ООО «РЕНЕССАНС-МЕД», в описании объекта закупки неправомерно использован конкретный товарный знак (АйЧек производитель «ДИАМЕДИКАЛ Лтд.») для глюкометра, к которому закупаются тест-полоски, без возможности предложить эквивалент (тест-полоски+глюкометры/анализаторы

(безвозмездно).

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба принята и назначена к рассмотрению на 07.12.2022 в 14 часов 30 минут.

Представители подателя жалобы, уполномоченного учреждения участвуют в рассмотрении жалобы дистанционно в порядке, предусмотренном письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20. Представители заказчика принимают очное участие в рассмотрении жалобы.

В ходе рассмотрения жалобы 07.12.2022 в целях получения дополнительной информации и документов в заседании Комиссии объявлен перерыв до 08.12.2022 в 11 часов 15 минут.

В ходе рассмотрения жалобы представитель заявителя поддержала доводы, изложенные в жалобе, указала, что заказчиком исключена возможность предложить иные тест-полоски, кроме тех, что индивидуализированы соответствующим товарным знаком, вместе с поставкой глюкометров к таким тест-полоскам безвозмездно. Количество глюкометров, которые безвозмездно возможно поставить с тест-полосками, возможно рассчитать из количества закупаемых тест-полосок с учетом того, что каждый тип диабета требует определенное количество тестов в день. Описание объекта закупки в настоящем случае нарушает требования статьи 33 Закона о контрактной системе, поскольку заказчик не имеет глюкометров, к которым закупает тест-полоски.

В ходе рассмотрения жалобы представители заказчика поддержали доводы, изложенные в отзыве на жалобу от 06.12.2022, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению. Заказчиком указано, что тест-полоски не используются в лечебных учреждениях, а раздаются непосредственно пациентам, закупка тест-полосок для обеспечения льготных категорий граждан осуществляется с учетом наличия у этих граждан на руках глюкометров определенных марок. Данные глюкометры закупаются большими самостоятельными после консультации с лечащим врачом в зависимости от характеристик, которыми тот должен обладать. Так, выбор глюкометра зависит от размера используемой капли крови и, соответственно, размера используемых тест-полосок (кровь из пальца взрослых или детей), требуемого диапазона измерений (например, некоторым пациентам 1 типа диабета требуется диапазон измерения не меньше 1 – 45 ммоль/л, чтобы покрыть возможные значения уровня глюкозы, другим пациентам необходимы возможность измерения значений меньше единицы и т.д.), наличия функции голосовой озвучки результата измерения (для слабослышащих/ глухих пациентов), возможности подключения к компьютеру и отправки результата измерения лечащему врачу и т.д. Наличие у пациента глюкометра определенной марки фиксируется и заносится в федеральный регистр сахарного диабета, откуда возможно получить все необходимые данные об общем количестве глюкометров той или иной марки, рассчитать годовую потребность тест-полосок по каждому глюкометру. Также представителями заказчика отмечено, что в настоящем случае товарный знак прописан не в отношении объекта закупки (тест-полосок), а в отношении глюкометра. Более того, Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлен запрет получать от поставщиков медицинские изделия для вручения их пациентам.

В ходе рассмотрения жалобы представитель уполномоченного учреждения поддержал доводы, изложенные в отзыве на жалобу от 06.12.2022, указал, что при описании объекта закупки заказчик руководствовался позицией КТРУ. Кроме того, от заказчика одновременно поступило 4 заявки на проведение закупок тест-полосок для глюкометров разных торговых марок, в том числе АйЧек, то есть заказчик не закупает исключительно тест-полоски единственного производителя глюкометра АйЧек, поставить тест-полоски для глюкометра иной марки возможно с учетом потребности заказчика в рамках иных закупок.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

23.11.2022 уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Пензенский областной центр общественного здоровья и медицинской профилактики» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0855200000522003197 о проведении аукциона в электронной форме «Поставка тест-полосок».

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 046 318,00 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок 07.12.2022 08:00 (МСК)

Дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги 07.12.2022

Дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 09.12.2022.

Идентификационный код закупки (ИКЗ) 222583510860658350100100240022120323.

[Частью 1 статьи 49 Закона о контрактной системе установлено, что электронный аукцион начинается с](#)

[размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.](#)

[Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе установлено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать в виде электронного документа описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.](#)

[Согласно пункту 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.](#)

[В составе извещения № 0855200000522003197 в виде электронного документа размещено описание объекта закупки. Согласно описанию объекта закупки, заказчиком закупается товар со следующими наименованием и характеристиками:](#)

№ п/п	НАИМЕНОВАНИЕ	НАИМЕНОВАНИЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ	ЗНАЧЕНИЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ
1.	Глюкоза ИВД, реагент	Исполнение	Тест-полоска
		Исследуемый материал	Цельная кровь
		Количество штук в упаковке	≥ 50 и ≤ 100 Штука**
		Назначение	Для анализаторов (глюкометров) АйЧек*

[* Приборы индивидуального пользования имеются у пациентов больных сахарным диабетом.](#)

[Из пункта 5 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе следует, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее, в том числе, наименование объекта закупки, информацию \(при наличии\), предусмотренную правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона, указание \(в случае осуществления закупки лекарственных средств\) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования.](#)

[В силу 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.](#)

Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок КТРУ и Правила использования КТРУ установлены постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145.

В соответствии с подпунктами «а», «б», «г», «ж» пункта 10 Правил формирования КТРУ в позицию каталога включается следующая информация:

- код позиции каталога, формируемый в соответствии с пунктом 12 настоящих Правил;
- наименование товара, работы, услуги (для целей настоящих Правил под наименованием товара, работы, услуги понимается включаемое в позицию каталога наименование соответствующего товара, работы, услуги, которое не является торговым наименованием, не содержит указание на конкретного производителя и (или) место происхождения товара);
- информация, содержащая описание товара, работы, услуги, если такое описание сформировано в

соответствии с пунктом 13 настоящих Правил;

- дата (даты) начала обязательного применения информации, включенной в позицию каталога.

Из подпункта «б» пункта 2 Правил использования КТРУ следует, что каталог используется заказчиками в целях описания объектов закупки, которое включается в извещение об осуществлении закупки, приглашение и документацию о закупке (в случае если Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Пунктом 4 Правил использования КТРУ установлено, что заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «г» и «е» - «з» пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. № 145, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);

в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Установлено, что извещение об осуществлении электронного аукциона № 0855200000522003197 в информации об объекте закупки содержит указание на код позиции КТРУ 21.20.23.110-00004467 «Глюкоза ИВД, реагент»:

Код позиции	Наименование товара, работы, услуги по ОКПД2, КТРУ	Ед. измерения	Количество (объем работы, услуги)	Цена за ед.,	Стоимость,
21.20.23.110-00004467	Глюкоза ИВД, реагент Назначение Для анализаторов (глюкометров) АйЧек , Исполнение Тест-полоска , Количество штук в упаковке ≥ 50 и ≤ 100 шт ,	Штука	2 390,00	856,20	2 046 318,00
Наименование характеристики		Значение характеристики		Единица измерения характеристики	
Назначение		Для анализаторов (глюкометров) АйЧек			
Исполнение		Тест-полоска			
Количество штук в упаковке		≥ 50 и ≤ 100		Штука	
Исследуемый материал		Цельная кровь			
Итого (1 записей): 2 046 318,00					

[Позиция КТРУ 21.20.23.110-00004467 «Глюкоза ИВД, реагент» одержжит описание товара, работы, услуги, в которое в качестве обязательной характеристики включена характеристика «Назначение». Значение данной характеристики представляет собой указание на анализатор \(его конкретную марку\), для которого предназначается закупаемый реагент:](#)

[Заказчиком в рамках настоящей закупки выбрано значение «Для анализаторов \(глюкометров\) АйЧек».](#)

[Таким образом, описание объекта закупки соответствует Правилам использования КТРУ.](#)

[Вместе с тем, податель жалобы полагает, что описание объекта закупки не соответствует требованиям статьи 33 Закона о контрактной системе, поскольку содержит указание на товарный знак без возможности предложить эквивалентный товар \(иные тест-полоски вместе с поставкой глюкометров к таким тест-полоскам безвозмездно\).](#)

[Комиссия отмечает, что, в силу положений Закона о контрактной системе заказчик имеет право на самостоятельное описание объекта закупки и установление характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы ему с учетом специфики использования такого товара, обусловлены объективной потребностью заказчика.](#)

[В настоящем случае потребность заказчика выражается в необходимости обеспечить тест-полосками](#)

пациентов, самостоятельно приобретших и уже имеющих глюкометры с тем или иным товарным знаком. С учетом того, что заказчик имеет обязанность обеспечить пациентов только тест-полосками (без глюкометров), данные тест-полоски (расходные материалы) закупаются именно для уже имеющихся анализаторов с соответствующими товарными знаками.

Предложение в рамках закупки эквивалентного товара («Назначение» - «Для анализаторов (глюкометров) АйЧек или эквивалент») позволит поставить тест-полоски любого производителя без гарантии точности измерений при работе с имеющимися у пациентов анализаторами АйЧек, что не будет отвечать потребности заказчика. Смена анализаторов под закупаемые тест-полоски может отрицательно сказаться на пациентах с учетом индивидуального подхода к выбору глюкометров. Данный подход также в нарушение интересов пациентов предполагает возможность ситуации, при которой пациенты будут вынуждены покупать новый глюкометр под каждую новую закупку тест-полосок.

Предложение в рамках закупки иных тест-полосок вместе с поставкой глюкометров к таким тест-полоскам безвозмездно также может отрицательно сказаться на пациентах с учетом индивидуального подхода к выбору глюкометров при поставке участником закупки эквивалентных, по его мнению, глюкометров, не обладающих теми или иными необходимыми для ряда пациентов функциями.

При этом целью закупки медицинских изделий является обеспечение пациентов необходимыми медицинскими изделиями, а не обеспечение интересов всех производителей и поставщиков при участии в закупках.

Более того, как указано заказчиком, в рамках Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах защиты здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон № 323-ФЗ) (ст. 74) медицинские организации Министерства здравоохранения Пензенской области не могут заниматься распространением и заменой, имеющихся у больных глюкометров, на модели других производителей, с выпиской соответствующих тест-полосок к ним.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 74 Закона № 323-ФЗ медицинские работники и руководители медицинских организаций не вправе получать от компании, представителя компании образцы лекарственных препаратов, медицинских изделий для вручения пациентам (за исключением случаев, связанных с проведением клинических исследований лекарственных препаратов, клинических испытаний медицинских изделий).

Относительно нарушения статьи 33 Закона о контрактной системе по причине того, что заказчик не имеет в наличии анализаторов, и они не стоят на учете у учреждения, Комиссия отмечает, что заявитель предлагает формальный подход к пониманию нормы, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе без учета объективной потребности заказчика и интересов пациентов.

При указанном подходе справедлив иной подход, при котором названная норма в своем тексте содержит формулировку не «при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, имеющимся у заказчика в наличии и стоящим у него на учете», а формулировку «при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком». При этом глюкометры, имеющиеся у пациентов, косвенно используются заказчиком для выполнения функций учреждения здравоохранения, оказания профилактической и медицинской помощи населению.

Относительно довода заявителя об отсутствии поверки медицинского изделия товарного знака АйЧек по причине отсутствия его в распоряжении учреждения, Комиссия сообщает следующее.

Как следует из письменного отзыва заказчика, согласно приказу Министерства здравоохранения РФ от 15 августа 2012 г. № 89н «Об утверждении Порядка проведения испытаний в целях утверждения типа средств измерений, а также перечня медицинских изделий, относящихся к средствам измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, в отношении которых проводятся испытания в целях утверждения типа средств измерений», анализаторы для контроля уровня глюкозы в крови не входят в Перечень медицинских изделий, относящихся к средствам измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, в отношении которых проводятся испытания в целях утверждения типа средств измерений (Приложение № 1 к Приказу).

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 13 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Правительство РФ устанавливает перечень средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации государственными региональными центрами метрологии» (далее – Закон № 102-ФЗ). В Перечнях, утвержденных Постановлениями Правительства РФ от 20.04.2010 № 250 и от 07.11.2013 № 1304 также отсутствуют анализаторы для контроля уровня глюкозы в крови.

Таким образом, глюкометры не подлежат обязательной поверке.

Согласно части 7 статьи 13 Закона № 102-ФЗ, средства измерений, не предназначенные для применения в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, могут подвергаться поверке в

добровольном порядке.

На глюкометры портативные существуют рекомендации по метрологии № Р 50.2.092-2013 «Государственная система обеспечения единства измерений. Глюкометры портативные. Методика поверки», выпущенные Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, согласно которым глюкометры подлежат только первичной поверке при выпуске из производства.

Кроме того, в Инструкции пользователя глюкометра АйЧек приведена методика самостоятельной проверки качества измерений с помощью специальных растворов, а также гарантировано изготовителем, что в случае если прибор не будет работать, он будет заменен на равноценный или бесплатно отремонтирован. Срок службы не ограничен, гарантийное обслуживание – бессрочное.

Таким образом, в результате анализа представленных документов и информации, с учетом всех установленных обстоятельств Комиссия Управления не усматривает нарушений при описании объекта закупки со стороны субъектов контроля, в связи с чем довод подателя жалобы признается необоснованным.

Оценив материалы дела, выслушав доводы и объяснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «РЕНЕССАНС-МЕД» на положения извещения при проведении уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Пензенский областной центр общественного здоровья и медицинской профилактики» электронного аукциона «Поставка тест-полосок» (извещение № 0855200000522003197 от 23.11.2022 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

<...>