Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) , рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ТЕРМОТЕСТ» (далее – ООО «ТЕРМОТЕСТ», Общество) исх. № 27 от 19.07.2019 (вх. № 3203 от 19.07.2019) на действия единой комиссии по осуществлению закупок на поставку товаров, оказание услуг, выполнение работ государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» (далее – Единая комиссия) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку термоиндикаторов для фармацевтических холодильников (закупка № 0366300027319000105) (далее – электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 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), 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 (далее – Административный регламент), в присутствии:

- представителей государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» (далее – Заказчик) по доверенности;
- представителя Общества по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Аукционной комиссии при проведении электронного аукциона.

Заявитель полагает, что, не оценив достоверность информации, представленной обществом с ограниченной ответственностью «Фармацевтическая компания ГАРЗА» (далее – ООО «ФК ГАРЗА») в своей заявке на участие в электронном аукционе в отношении поставляемого товара, Единая комиссия в нарушение частей 1 и 6 статьи 69 Закона неправомерно допустила ООО «ФК ГАРЗА» к участию в электронном аукционе и неправомерно приняла решение о соответствии заявки последнего требованиям документации об электронном аукционе.

В обоснование довода жалобы Заявитель указывает, что ООО «ФК ГАРЗА» - поставщик товара Термоиндикатор электронный «ФС-3», производителем которого является общество с ограниченной ответственностью «Фарм-Сиб», Россия. ООО «ФК ГАРЗА» в своей заявке на участие в электронном аукционе предлагает к поставке только термоиндикаторы в количестве 20 штук, тогда как Заказчику, по мнению Заявителя, требуется поставить термоиндикаторы для контроля «холодовой цепи» в количестве 10 штук и термометры для контроля «холодовой цепи» в количестве 10 штук. Общество считает, что ООО «ФК ГАРЗА», полагая, что такие медицинские изделия как термометры и термоиндикаторы являются взаимозаменяемым, эквивалентным товаром, тем самым вводит в заблуждение Заказчика, его Единую комиссию.

Общество в своей жалобе ссылается на Санитарно-эпидемиологические правила СП

3.3.2.3332-16 «Условия транспортирования и хранения иммунобиологических лекарственных препаратов», утвержденные Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 17.02.2016 N 19 (далее – СП 3.3.2.3332-16), согласно которым ООО «ТЕРМОТЕСТ» делает вывод о различии таких видов средств контроля как термометры и термоиндикаторы.

Единой комиссией ошибочно принят во внимание факт того, что термоиндикатор электронный «ФС-3» эквивалентен изделиям «Термометр электронный для контроля холодной цепи автономный». Медицинские изделия, предлагаемые к поставке ООО «ФК ГАРЗА», то есть «Термоиндикаторы электронные ФС по ТУ 9441-002-25758086-2011» исполнения «ФС-3» согласно сведениям, содержащимся в регистрационном удостоверении на медицинское изделие № ФСР 2012/14145 от 03.07.2014, и своим техническим характеристикам, не соответствуют тем характеристикам, которые Заказчик указал в документации об электронном аукционе.

На основании изложенного, Заявитель жалобы считает, что заявка победителя - ООО «ФК ГАРЗА» - подлежала отклонению Единой комиссией.

Присутствующий на заседании Комиссии представитель Общества поддержал доводы жалобы в полном объеме, предоставив в подтверждение своих доводов решения территориальных органов Федеральной антимонопольной службы, арбитражного суда по аналогичным, по мнению представителя Общества, делам.

Представитель ООО «ТЕРМОТЕСТ» также ходатайствовал о приобщении к материалам настоящего дела ответа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от 04.07.2019 исх. № 04-32348/19 на запрос адвокатской палаты Ямало-Ненецкого автономного округа от 12.04.2019 исх. № 02-19, из которого Общество также делает вывод о несоответствии предлагаемого к поставке ООО «ФК ГАРЗА» товара требованиям документации об электронном аукционе.

Представители Заказчика, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Заявителя, представили письменные возражения, содержащие, в том числе, указание на следующее.

В результате анализа заявки ООО «ФК ГАРЗА» Единой комиссией было установлено, что таким участником электронного аукциона по обеим позициям требуемого товара к поставке был предложен Термоиндикатор электронный «ФС-3», производства ООО «Фарм-Сиб», Россия, с указанием характеристик, отвечающих требованиям документации об электронном аукционе, а также указано, что «в рамках функционального назначения и технических характеристик термоиндикатор ФС-3 эквивалентен изделиям термометры для «холодовой цепи», термометры для холодильников, термографы, терморегистраторы (в том числе комплексы измерительные температурные, регистраторы температуры, комбинированные регистраторы-индикаторы). Термоиндикатор отображает текущую температуру с заданной точностью и его можно использовать в качестве термометра (п. 7.2. СП 3.3.2.3332-16). Термоиндикатор ФС-3 является многократным комбинированным электронным устройством, совмещающим функции электронного термометра».

При этом вторая часть заявки ООО «ФК ГАРЗА» содержала регистрационное удостоверение на предложенный товар № ФСР 2012/14145 от 03.07.2014, следовательно, у Единой комиссии отсутствовали основания для отклонения указанной заявки.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной

жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку термоиндикаторов для фармацевтических холодильников (далее – документация об электронном аукционе) размещены 03.07.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 67 700,00 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобе ООО «ТЕРМОТЕСТ», Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Закона заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее 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 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении об осуществлении закупки.

Согласно положениям пункта 1 части 1 статьи 64 Закона 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, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Статья 33 Закона устанавливает правила описания объекта закупки. При этом, описывая объект закупки, Заказчик исходит из собственной потребности в определенном товаре и действующих нормативных актов, которые регулируют обращение такого товара на территории Российской Федерации. Объектом рассматриваемой закупки является поставка термоиндикаторов для фармацевтических холодильников.

Так, в извещении о проведении электронного аукциона от 03.07.2019 № 0366300027319000105 в разделе «ИНФОРМАЦИЯ ОБ ОБЪЕКТЕ ЗАКУПКИ» указан следующий товар:

Наименование товара, работы, услуги по КТРУ	Единица измерения	Количество
Индикаторы	Штука	10
Индикаторы	Штука	10

Согласно разделу IV «ОБОСНОВАНИЕ НАЧАЛЬНОЙ (МАКСИМАЛЬНОЙ) ЦЕНЫ КОНТРАКТА» документации об электронном аукционе Заказчик определил свою потребность исходя из следующего товара:

Наименование товара	Единица измерения (по ОКЕИ)	Объем, планируемый к закупке
Термоиндикатор электронный для контроля холодной цепи многократного применения	шт.	10
Термоиндикатор электронный для контроля холодной цепи автономный	шт.	10

Аналогичный товар указан и в пункте 1 «Наименование и количество поставляемых товаров» части II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе:

№ п/п	Наименование поставляемого товара	Единица измерения	Количество поставляемого товара
1	Термоиндикатор электронный для контроля холодной цепи многократного применения	шт	10
2	Термоиндикатор электронный для контроля холодной цепи автономный	шт	10

Таким образом, исходя из указанных выше положений документации об электронном аукционе следует, что к поставке требуются только термоиндикаторы электронные для контроля холодной цепи различного вида: многократного применения или автономные.

Однако, в соответствии с пунктом 6. «Технические и функциональные характеристики товара» части II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе Заказчик описывает требуемые характеристики уже для следующего товара:

«6.1. Термоиндикатор электронный для контроля холодной цепи многократного применения:

№ п/п	Наименование технических и функциональных характеристик (потребительских свойств) и иных показателей товара	Требуемое значение показателя
1	Термоиндикатор электронный для контроля холодной цепи многократного применения	Указывается наименование товара в соответствии с регистрационным удостоверением, копия которого предоставляется во второй части заявки

...

6.2. Термометр электронный для контроля холодной цепи автономный:

№ п/п	Наименование технических и функциональных характеристик (потребительских свойств) и иных показателей товара	Требуемое значение показателя
-------	---	-------------------------------

1	Термометр электронный для контроля автономный холодной цепи	указывается наименование товара в соответствии с регистрационным удостоверением, копия которого предоставляется во второй части заявки
---	---	--

...»

В соответствии с пунктом 23 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки)

При осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается контракт.

Следовательно, информация, содержащаяся в извещении о проведении аукциона, в разделе IV «ОБОСНОВАНИЕ НАЧАЛЬНОЙ (МАКСИМАЛЬНОЙ) ЦЕНЫ КОНТРАКТА» документации об электронном аукционе, пункте 1 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе противоречит содержанию пункта 6 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе.

В соответствии с п. 7.2 санитарных правил СП 3.3.2.333.2-16, в качестве средства измерения температуры используются термометры для «холодовой цепи», в том числе электронные датчики температуры; термографы; терморегистраторы (в том числе комплексы измерительные температурные, регистраторы температуры, комбинированные регистраторы-индикаторы). Допускается использовать термометры, не являющиеся средствами измерения, но обладающие заявленными точностными характеристиками.

В соответствии с п. 7.3 санитарных правил СП 3.3.2.333.2-16 для выявления нарушений

температурного режима (выход за пределы заданных температурно-временных условий) используются средства контроля - термоиндикаторы для «холодовой цепи».

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что термометры являются средствами измерения, в то время как термоиндикаторы – средством контроля, следовательно обладают различным назначением и не являются взаимозаменяемыми изделиями. Данный вывод Комиссии подтверждается, в том числе постановлением тринадцатого Арбитражного апелляционного суда от 23.07.2019 по делу № А56-5713/2019

Ввиду вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что документация об электронном аукционе содержит противоречивые требования к закупаемому товару, что не позволяет однозначно определить потребность Заказчика в приобретаемом товаре и вводит участников закупки в заблуждение относительно такой потребности.

Таким образом, указав противоречивые сведения в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе в отношении наименования и описания объекта закупки, Заказчик нарушил пункт 1 части 1 статьи 64 Закона.

Указание в различных разделах документации об электронном аукционе различного наименования товара, в том числе описание товара иного назначения отличного от его наименования, влечет к необоснованному ограничению конкуренции, создавая потенциальным участникам препятствия для возможности надлежащим образом оформить свою заявку на участие в электронном аукционе, а Единой комиссии, в свою очередь, не позволяет рассмотреть заявки участников данной закупки на предмет их соответствия требованиям документации об электронном аукционе и потребности Заказчика в приобретаемых товарах в целях принятия обоснованного и правомерного решения о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе.

В связи с чем, Комиссия не может признать допустимыми итоги рассмотрения Единой комиссией заявок, поданных на участие в данном электронном аукционе, и дать правовую оценку действиям Аукционной комиссии при рассмотрении заявок участников данного электронного аукциона.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ТЕРМОТЕСТ» исх. № 27 от 19.07.2019 (вх. № 3203 от 19.07.2019) на действия единой комиссии по осуществлению закупок на поставку товаров, оказание услуг, выполнение работ государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» путем проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку термоиндикаторов для фармацевтических холодильников (закупка № 0366300027319000105) необоснованной.

2. В результате проведенной на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки электронного аукциона (закупка № 0366300027319000105) признать государственное учреждение здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы»

нарушившим пункт 1 части 1 статьи 64 Закона.

3. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать государственному учреждению здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения пункта 1 части 1 статьи 64 Закона путем аннулирования электронного аукциона (закупка №.0366300027319000105).

4. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать единой комиссии по осуществлению закупок на поставку товаров, оказание услуг, выполнение работ государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 0366300027319000105.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 071/06/105-292/2019

26 июля 2019 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) **на основании решения от 26.07.2019 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «ТЕРМОТЕСТ» исх. № 27 от 19.07.2019 (вх. № 3203 от 19.07.2019) на действия единой комиссии по осуществлению закупок на поставку товаров, оказание услуг, выполнение работ государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку термоиндикаторов для фармацевтических холодильников (закупка № 0366300027319000105) и в соответствии с требованиями части 22 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,**

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному учреждению здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» устранить нарушение пункта 1 части 1 статьи 64 Закона путем аннулирования определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в форме электронного аукциона на право заключения контракта на поставку термоиндикаторов для фармацевтических холодильников (закупка № 0366300027319000105).

2. Единой комиссии по осуществлению закупок на поставку товаров, оказание услуг, выполнение работ государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» отменить протоколы, составленные в ходе данной закупки (закупка № 0366300027319000105).

3. Срок исполнения предписания - **не позднее 09.08.2019.**

4. Государственному учреждению здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы», единой комиссии по осуществлению закупок на поставку товаров, оказание услуг, выполнение работ государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 7 г. Тулы» уведомить Тульское УФАС России об исполнении пунктов 1 и 2 предписания **не позднее 09.08.2019** (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение пункта 1 и 2 предписания).

В соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.