

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 058/06/106-446/2023

о нарушении законодательства Российской Федерации

о контрактной системе

«28» июля 2023 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, специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии:

со стороны заявителя – ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» - <...> (представитель по доверенности);

со стороны заказчика – ГБУЗ «Клиническая больница №6 имени Г.А. Захарьина» - <...> (представитель по доверенности);

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

рассмотрев жалобу ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» на положения извещения при проведении уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Клиническая больница №6 имени Г.А. Захарьина» электронного аукциона «Поставка медицинских изделий (Шприцевой насос (шприцевая инфузионная помпа)), ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия» (извещение № 0855200000523002229 от 14.07.2023 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:

21.07.2023 в Пензенском УФАС России зарегистрирована жалоба ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» на положения извещения при проведении уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Клиническая больница №6 имени Г.А. Захарьина» электронного аукциона «Поставка медицинских изделий (Шприцевой насос (шприцевая инфузионная помпа)), ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия» (извещение № 0855200000523002229 от 14.07.2023 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Как следует из жалобы, требованиям описания объекта закупки соответствует товар единственного производителя, а именно компании «Fresenius Kabi» (Германия).

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба принята и назначена к рассмотрению на 27.07.2023 в 11 часов 00 минут.

В связи с необходимостью изучения представленных документов и сведений, получения дополнительных материалов в заседании Комиссии был объявлен перерыв до 15 часов 30 минут 28.07.2023.

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

В ходе рассмотрения жалобы представитель заявителя озвучил и поддержал доводы, изложенные в жалобе. Сообщил, что в описании объекта закупки присутствуют необоснованные излишние характеристики закупаемого прибора (такие как: «Максимальная скорость болюсной инфузии при использовании шприца 5 мл, мл/ч Не менее 250»; «Количество значений предела давления при окклюзии в предустановленном и программируемом списках более 7 уровней»; «Минимальное значение порога давления окклюзии, мм рт. ст. не более 75»; «Громкость звукового сигнала Не менее 7 уровней»; «степень защиты от поражения электрическим током CF, Class II, защита от дефибрилляции»). Сообщил, что в описании объекта закупки нет обоснования применения данных характеристик к закупаемому товару при том, что данные характеристики не содержатся в соответствующем ГОСТе (отсутствуют в стандарте заполнения технического задания); данный довод в жалобе не указал. Уточнил, что, если прибор производства B. Braun и соответствует описанию объекта закупки, он не будет поставлен в рамках закупки, поскольку является значительно более дорогим медицинским изделием.

На заседании Комиссии представитель заказчика поддержал доводы,

изложенные в отзыве на жалобу, указал, что заказчиком проведен анализ характеристик товара двух производителей – Fresenius Kabi и B. Braun, установлено, что прибор производства B. Braun также подходит под описание объекта закупки, что подтверждается сравнительной таблицей заказчика.

На заседании Комиссии представитель уполномоченного учреждения поддержала доводы, изложенные в отзыве на жалобу, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

С учетом заявленного ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» довода об отсутствии обоснования включения в описание объекта закупки характеристик, отсутствующих в ГОСТе, Комиссия Управления полагает необходимым отметить следующее.

Пунктом 1 части 2 статьи 105 Закона о контрактной системе установлено, что подача участником закупки жалобы на действия (бездействие) субъекта (субъектов) контроля (далее также – жалоба) в контрольный орган в сфере закупок допускается в период определения поставщика (подрядчика, исполнителя), но не позднее пяти дней со дня, следующего за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), подписания такого протокола (при проведении закрытого конкурса, закрытого аукциона), с учетом следующих особенностей:

- жалоба на положения извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) может быть подана до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. При этом участник закупки вправе подать только одну жалобу на положения извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке). В случае внесения в соответствии с настоящим Федеральным законом изменений в извещение об осуществлении закупки, документацию о закупке участник закупки вправе подать только одну жалобу на положения таких извещения, документации после внесения в них таких изменений.

Подача жалобы с нарушением требований статьи 105 Закона о контрактной системе в силу части 8 данной статьи является основанием для отказа в принятии жалобы к рассмотрению по существу.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в обжалуемом аукционе – 24.07.2023 08:00.

Таким образом, довод ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ», заявленный на заседании Комиссии Управления 27.07.2023, заявлен подателем жалобы после истечения срока, предоставленного для обжалования положений извещения об осуществлении закупки, в связи с чем не может быть рассмотрен Комиссией по существу.

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

14.07.2023 уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению

закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Клиническая больница №6 имени Г.А. Захарьина» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0855200000523002229 о проведении электронного аукциона «Поставка медицинских изделий (Шприцевой насос (шприцевая инфузионная помпа)), ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия».

Начальная (максимальная) цена контракта – 972 000,00 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок 24.07.2023 08:00.

Дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги 24.07.2023.

Дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 26.07.2023.

Идентификационный код закупки (ИКЗ) 232583506524758350100101110013250244.

Частью 1 статьи 49 Закона о контрактной системе установлено, что электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе, 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 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.

Частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017, включение заказчиком в аукционную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики использования такого товара является нарушением положений статьи 33 Закона о контрактной системе.

В составе извещения № 0855200000523002229 в виде электронного документа размещено описание объекта закупки.

Как следует из довода жалобы, требованиям описания объекта закупки соответствует товар единственного производителя, а именно компании «Fresenius Kabi» (Германия).

Из представленных письменных и устных пояснений заказчика следует, что им проведен анализ характеристик товара двух производителей – Fresenius Kabi («Насос инфузионный шприцевой Agilia SP, с принадлежностями» по РУ РЗН 2019/8267, страна производителя – Германия) и B. Braun («Насос инфузионный шприцевой "Перфузор® Спэйс" (Perfusor® Space) с принадлежностями» по РУ РЗН 2013/905, страна производителя – Германия), в результате которого установлено, что прибор производства B. Braun также подходит под описание объекта закупки, что подтверждается сравнительной таблицей заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» Комиссией Управления сделан запрос уполномоченному представителю производителя медицинского изделия, внесенному в государственный реестр медицинских изделий Росздравнадзора, - ООО «Б.Браун Медикал» (191040, Россия, Санкт-Петербург, ул. Пушкинская, д. 10; office.spb.ru@bbraun.com), относительно того, соответствует ли медицинское изделие «Насос инфузионный шприцевой "Перфузор® Спэйс" (Perfusor® Space) с принадлежностями» техническим характеристикам и их значениям, указанным в описании объекта закупки заказчика.

На указанный запрос от ООО «Б.Браун Медикал» получен ответ, согласно которому названное медицинское изделие не соответствует указанным в письме техническим характеристикам по следующим пунктам:

В связи с получением указанного ответа Комиссией Управления сделан уточняющий запрос в адрес ООО «Б.Браун Медикал» на предмет того, допускает ли медицинское изделие «Насос инфузионный шприцевой "Перфузор® Спэйс" (Perfusor® Space) с принадлежностями» тип внутреннего аккумулятора вариант Li-Ion (литий-ионная), а также допускается ли по желанию заказчика изготовить и поставить оборудование «Насос инфузионный шприцевой "Перфузор® Спэйс" (Perfusor® Space) с принадлежностями» с характеристиками и их значениями:

«Кнопки запуска и остановки инфузии, наличие»;

«Тип внутреннего аккумулятора, Li-Ion».

В соответствии с ответом на данный запрос ООО «Б.Браун Медикал», в комплект поставки насоса инфузионного шприцевого «Перфузор® Спэйс» входит внутренняя NiMH аккумуляторная батарея. Li-Ion аккумуляторная батарея в комплект поставки данного насоса не входит и зарегистрирована согласно регистрационному удостоверению № РЗН 2013/905 от 28 апреля 2022 года в качестве отдельной принадлежности к медицинскому изделию. Однако в данный момент наша компания не поставляет Li-Ion аккумуляторные батареи к насосам «Перфузор® Спэйс» в Россию, они отсутствуют в прайс-листе. Таким образом, поставка насосов «Перфузор® Спэйс» возможна только с NiMH внутренней аккумуляторной батареей. Li-Ion батарея, в соответствии с инструкцией на насос, не соответствует другому требованию приложенного технического задания: 3.52 длительность работы от аккумулятора при указанной скорости инфузии (мл/ч), ч – Не менее 11 ч при скорости не менее 5 мл/ч. Она позволяет насосу с активным Wi-Fi работать в автономном режиме при скорости инфузии 5 мл/ч только около 3 часов. В соответствии с регистрационной документацией на медицинское изделие, насос инфузионный шприцевой «Перфузор® Спэйс» поставляется только в одной комплектации и с одним артикулярным номером, 8713030. Внесение любых изменений в стандартную комплектацию не предусмотрено производителем. Также это бы потребовало перерегистрации медицинского изделия со внесением изменений в нормативную документацию, хранящуюся в Росздравнадзоре. Таким образом, поставка насосов «Перфузор® Спэйс», соответствующих указанным ниже требованиям, на данный момент не представляется возможной:

«Кнопки запуска и остановки инфузии, наличие»;

«Тип внутреннего аккумулятора, Li-Ion».

С учетом изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что при установленных заказчиком требованиях к товару поставить медицинское изделие второго предполагаемого и заявляемого заказчиком производителя – Perfusor Spase, не представляется возможным, в связи с чем фактически описанию объекту закупки соответствует товар единственного производителя, что является нарушением *пункта 1 части 1, части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе.*

Жалоба ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» признается обоснованной.

Комиссией принят во внимание тот факт, что заказчиком проведен анализ характеристик предполагаемого к поставке оборудования на основании данных, размещенных в открытом доступе в государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, Росздравнадзора.

Как следует из анализа заказчика и из инструкций к медицинским изделиям, в инструкции к медицинскому изделию, размещенной в составе реестровой записи по РУ РЗН 2013/905 в государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, Росздравнадзора указаны следующие характеристики:

1) стр. 4 «Кнопка Пуск/Стоп инфузии»:

2) стр. 71 инструкции:

- Тип батареи (перезаряжаемая)

Li-Ion (литий-ионная)

NiMH (никель-металлгидридная).

- Время работы перезаряжаемой Li-Ion (литий-ионная батарея) батареи

Перфузор® с активным WiFi при 5 мл/ч

тип. 3 ч

Перфузор® с активным WiFi при 25 мл/ч

тип. 2,5 ч

Перфузор® с отключенным WiFi при 5 мл/ч

тип. 17 ч

Перфузор® с отключенным WiFi при 25 мл/ч

тип. 10 ч

NiMH (никель-металлгидридная батарея)

при 5 мл/ч тип. 14 ч

при 25 мл/ч тип. 10 ч.

С учетом указанной информации заказчик мог полагать, что рассматриваемое изделие в действительности подходит и возможно к поставке в рамках аукциона.

Обязанность заказчика запрашивать дополнительные сведения по товару у производителей, их представителей, поставщиков и т.д. в Законе о контрактной системе отсутствует.

По вопросу наличия единой кнопки запуска и остановки инфузии с учетом обоснования заказчика («Для экономии времени в экстренной ситуации») Комиссия полагает, что формулировка и исполнение данной характеристики не является для заказчика принципиальной. Заказчик рассматривает указанную характеристику у Perfusor Space (фактически имеется как кнопка запуска, так и кнопка остановки инфузии, объединенные в одну) как соответствующую своей потребности, не применяя формальный подход и не читая буквально. Нет оснований полагать, что данная характеристика сама по себе явилась бы препятствием для участия в рассматриваемой закупке участника с прибором второго производителя.

При этом представитель производителя прибора Perfusor Space читает указанную характеристику буквально, что препятствует в полной мере признать прибор соответствующим описанию объекта закупки.

Относительно необходимости передачи материалов по жалобе для решения

вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц Комиссия сообщает, что при установленных обстоятельствах заказчик совершил достаточные действия по обеспечению соблюдения требований законодательства о контрактной системе в рассматриваемой части, принял меры, чтобы обеспечить соответствие описанию объекта закупки приборов как минимум двух производителей путем изучения открытых источников (инструкций на сайте Росздравнадзора), и мог полагать, что в рамках закупки будет обеспечена конкуренция как минимум между двумя производителями медицинских изделий, способных удовлетворить потребность заказчика (Fresenius Kabi («Насос инфузионный шприцевой Agilia SP, с принадлежностями» по РУ РЗН 2019/8267, страна производителя – Германия) и B. Braun («Насос инфузионный шприцевой "Перфузор® Спэйс" (Perfusor® Space)). Комиссия не усматривает в настоящем случае вину заказчика.

Отсутствие подтверждения наличия вины заказчика исключает наличие субъективной стороны состава административного правонарушения, в связи с чем принято решение материалы по жалобе для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

При этом в целях фактического обеспечения возможности предложить в рамках закупки к поставке товар как минимум двух производителей Комиссия приняла решение выдать обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в положения извещения об осуществлении закупки и приведении извещения в соответствие требованиям Закона о контрактной системе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЮЖНО-УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР СНАБЖЕНИЯ» на положения извещения при проведении уполномоченным учреждением – ГКУ ПО «Управление по осуществлению закупок Пензенской области» для нужд заказчика – ГБУЗ «Клиническая больница №6 имени Г.А. Захарьина» электронного аукциона «Поставка медицинских изделий (Шприцевой насос (шприцевая инфузионная помпа)), ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия» (извещение № 0855200000523002229 от 14.07.2023 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим требования пункта 1 части 1, части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Материалы по жалобе должностному лицу Управления для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц не передавать.

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.

<...>