Р Е Ш Е Н И Е

по жалобе № 042/07/3-2059/2019

«05» декабря 2019 г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждении порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии:

Членов комиссии

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии Кемеровским УФАС России,

при участии:

- <…> - представителя ГАУЗ КО «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (доверенность <…> от <…>);

- <…> - представителя ГАУЗ КО «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (доверенность <…> от <…>);

- <…> - представителя ГАУЗ КО «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (доверенность <…> от <…>),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ПраймГрупп» и материалы жалобы № 042/07/3-2059/2019,

У С Т А Н О В И Л А:

26.11.2019 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ПраймГрупп» (далее – ООО «ПраймГрупп», Заявитель) (вх. № 6861 э) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (далее – ГАУЗ КО «НГКБ № 1», Заказчик) при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий. Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: http://zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) и электронной площадке ots.ru (далее – ООО «ОТС.ru») 18.11.2019 г. под № 31908530607 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, закупочная документация не соответствует требованиям

Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а именно: Заказчик нарушает требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, в техническом задании указаны технические характеристики медицинских изделий, которые соответствуют единственному производителю, указаны параметры товара без возможности поставки эквивалента, описание объекта закупки ограничивает конкуренцию, а также в техническом задании указана неоднозначная формулировка необходимого Заказчику количества медицинских изделий. Кроме того, срок поставки товара по условиям контракта составляет всего пять дней с момента получения заявки, что создает преимущества местным поставщикам.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 28.11.2019 г. № 05/12105 рассмотрение жалобы № 042/07/3-2059/2019 было назначено на 05.12.2019 года в 14 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ГАУЗ КО «НГКБ № 1» и ООО «ПраймГрупп».

03.12.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России от заказчика - ГАУЗ КО «НГКБ № 1» поступил отзыв на жалобу ООО «ПраймГрупп» с приложенными материалами, документами, касающимися спорных вопросов по данному аукциону в электронной форме.

На заседание Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-2059/2019 05.12.2019 г. представитель заявителя не явился. Ходатайство о рассмотрении данной жалобы в отсутствие представителя заявителя в адрес Кемеровского УФАС России не поступало.

Поскольку уведомление о принятии жалобы к рассмотрению было направлено по адресу электронной почты заявителя, указанному в тексте жалобы, Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 042/07/3-2059/2019 в отсутствие представителя заявителя.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-2059/2019 05.12.2019 г. представители Заказчика поддержали доводы, ранее изложенные в отзыве на жалобу ООО «ПраймГрупп» и отметили своё несогласие с доводами жалобы.

Представители Заказчика на заседании Комиссии отметили, что к закупаемому товару предъявляются очень высокие требования качества и стабильность поставок в необходимом количестве. Данная закупка товара не первая закупка с такими характеристиками. Поставщиков стентов и проводников коронарных с указанными характеристиками много. Что касается производителей, то нам не известно про других производителей с такими характеристиками товара.

Также, представители Заказчика указали, что особенности закупаемого товара и сроки его поставки напрямую связаны со срочностью операций на сердце и жизнью пациентов. Количество требуемых наименований медицинских изделий уточняется непосредственно при оформлении заявки.

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в отзыве на жалобу ООО «ПраймГрупп» (вх. № 7213 от 03.12.2019).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-2059/2019 и заслушав

пояснения представителей Заказчика, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Аукцион в электронной форме на поставку медицинских изделий проводился в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг заказчика на 2019 год, утвержденным главным врачом ГАУЗ КО «НГКБ № 1» и размещенным на Официальном сайте под № 1686, что подтверждается скриншотом с данного сайта.

Приказом главного врача ГАУЗ КО «НГКБ № 1» от 28.12.2017 г. № 353 утвержден состав комиссия по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд вышеуказанного хозяйствующего субъекта (далее – Закупочная комиссия).

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг ГАУЗ КО «НГКБ № 1», утвержденным наблюдательным советом ГАУЗ КО «НГКБ № 1», решение от 01.08.2019 г. (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки посредством аукциона в электронной форме регулируются разделом 4 главы I Положения о закупках.

Документация об открытом аукционе в электронной форме № 526-223/ОМС/ОМО на поставку медицинских изделий, разработана в соответствии с Положением о закупках (далее – Документация).

18.11.2019 г. заказчиком - ГАУЗ КО «НГКБ № 1» на Официальном сайте было размещено извещение № 31908530607 о проведении закупки способом открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий.

В соответствии с извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- дата начала срока подачи заявок: 18.11.2019 г.;

- дата и время окончания срока подачи заявок: 04.12.2019 г. 08:00 (по местному времени);

- дата подведения итогов аукциона: 10.12.2019 г.

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 48 168 184,60 руб.

Протоколы на момент рассмотрения Комиссией материалов жалобы № 042/07/3-2059/2019, не составлялись.

По состоянию на 05.12.2019 г. договор на поставку медицинских изделий не заключен.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом

положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией выявлено, что в отношении всех участников закупки и хозяйствующих субъектов, имеющих намерение принять участие в рассматриваемой закупке в Документации Заказчика, включая проект договора, установлены единые, одинаковые требования, в том числе в части предмета закупки и требований к участникам, следовательно, довод Заявителя о нарушении ГАУЗ КО «НГКБ № 1» принципов указанных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках является необоснованным.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целью регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - Заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств.

Из вышеназванного следует, что основной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности товара, что предполагает самостоятельность заказчиков в определении условий закупок и порядка её проведения, а также выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика в рамках проводимой закупки.

В пункте 4 раздела 6 главы I Положения о закупках установлено, что описание предмета конкурентной закупки осуществляется в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

Пунктом 5 раздела 6 главы I Положения о закупках определено, что описание предмета закупки не должно быть избыточным или иным способом приводить к необоснованному ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики

(потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета 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 влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Пунктом 25 Документации «Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки» установлено, что Участник Закупки должен предоставить конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным настоящей Документацией об аукционе (часть II «Описание предмета закупки») (конкретные показатели должны быть представлены по Форме 1 Части III настоящей Документации).

В пункте 19 части II Документации «Описание предмета закупки» при описании характеристик стента коронарного указано следующее:

Материал стента: немагнитный кобальт-хромовый сплав. Дизайн ячейки – открытая. 8-лучевая структура для диаметров 3,0; 3,5; 4,0мм и 6-лучевая структура для диаметров 2,5; 2,75 мм. Тип баллона (Система доставки): Монорельсовый (Быстрая замена). Общая рабочая длина системы доставки не менее 120 см и не более 140 см. Совместим с проводником 0.014" и проводниковыми катетерами 5Fr. Наличие 2 рентгенконтрастных маркеров, интегрированных в шафт. Номинальное давление 8-10 атм, расчетное давление разрыва не более 16 атм. Стент содержит препарат Новолимус (активный метаболит Сиролимуса). Препарат высвобождается из прочного метакрилатного полимера (полимер нанесен без праймеров, толщина полимерного покрытия не более 3 микрон). Доступные диаметры: 2,5мм; 2,75мм; 3,0мм; 3,5мм; 4,0мм. Длины: 14мм, 18мм, 23мм, 28мм; 32мм; 38мм.

В соответствии с пунктом 2 раздела 6 главы I Положения о закупках Заказчик в соответствии с пунктом 4 статьи 469 Гражданского кодекса Российской Федерации при наличии обоснования, предусмотренного настоящим пунктом, вправе установить повышенные требования к качеству закупаемых товаров (работ, услуг) по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке.

Комиссией установлено, что целью рассматриваемой закупки является поставка расходных материалов для оказания специализированной высокотехнологичной медицинской помощи, а именно: операций на сердце, что предъявляет особые требования к свойствам, техническим характеристикам, качественным характеристикам предметов закупки, к безопасности товара, связанного с жизнью пациентов.

С учетом специфики оказания специализированной, высокотехнологичной медицинской помощи, имеющегося в наличии оборудования, а также в соответствии со своей потребностью, Заказчик при описании предмета закупки в Документации, указал медицинские изделия со значимыми для ГАУЗ КО «НГКБ № 1»

функциональными и техническими характеристиками.

Кроме того, использование заказчиком недостаточно качественных медицинских изделий (расходных материалов) несет риск дополнительных, значительных финансовых расходов, либо ведет к невозможности использования данных изделий. Данное обстоятельство требует от Заказчика установления дополнительных требований к качеству закупаемых медицинских изделий, являющихся предметом закупки.

В ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-2059/2019 Комиссией выявлено, что Заказчик, устанавливая требования к предмету закупки, руководствовался необходимостью стабильности поставок данных медицинских изделий с целью своевременного оказания пациентам специализированной высокотехнологичной медицинской помощи.

Таким образом, включение Заказчиком в Документацию особых, повышенных требований к предмету закупки, в том числе, уникальных функциональных и технических характеристик, качественных характеристик товара, соответствующим потребностям заказчика, не нарушают требований, установленных частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках. Следовательно, доводы Заявителя в части нарушения заказчиком требований Закона о закупках являются необоснованными.

По мнению, заявителя, потенциальный участник закупки не располагает точными данными о количестве медицинских изделий (определенного размера) необходимых заказчику, т.к. в техническом задании заказчиком указаны неоднозначные формулировки необходимого количества медицинских изделий, например: в пункте 6 технического задания «Проводник коронарный» установлено, следующее: Проводник выполнен из высокоэластичного сплава на основе нитинола. Наличие гидрофильного устойчивого покрытия всего проводника. Диаметр: 0.018", 0,020", 0.025", 0.032", 0.035", 0.038". Длина: не более 180 см. Жесткость: стандартный, жесткий, полужесткий. Кончик: в диапазоне от 10 до 80 мм. Форма кончика: под углом 45 градусов, прямой, j-тип, с формируемой формой, два изгиба. Количество медицинского изделия по данному пункту равно 760.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-2059/2019 представитель Заказчика пояснил, что у Заказчика должны быть в наличии все размеры медицинских изделий, что связано с индивидуальными потребностями пациентов. Окончательно точное количество требуемых ГАУЗ КО «НГКБ № 1» медицинских изделий (расходных материалов) определенного размера конкретизируется при оформлении заявки Заказчика на поставку товара.

Комиссией установлено, что в части II Документации «Описание предмета закупки» однозначно указано количество медицинских изделий по каждой позиции товара закупаемого в рамках рассматриваемой закупки. Указание же через запятую различных диаметров и т.д. медицинских изделий, говорит о том, что у участника должна быть возможность предоставить заказчику весь диапазон изделий в соответствии с заявкой.

В соответствии с пунктом 23.1 Информационной карты Документации участник Закупки вправе направить запрос о предоставлении разъяснений положений настоящей Документации средствами ЕИС и ЭТП в период с даты размещения

извещения о Закупке до даты и времени окончания срока приема заявок на участие в настоящем Аукционе.

Следует отметить, что Заявитель вышеуказанным правом не воспользовался.

Таким образом, формулировка необходимого количества медицинских изделий указанная в техническом задании Заказчика не противоречит требованиям Закона о закупках, а довод Заявителя в данной части является необоснованным.

В пункте 4.2 Проекта договора на поставку товаров определено, что Поставка товара осуществляется в течение 5 (пяти) дней с момента получения заявки Заказчика, направленной по факсу или по телефону, или по электронной почте (способ отправки заявки Заказчик определяет самостоятельно).

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-2059/2019 Комиссией выявила, что при установлении пятидневного срока поставки товара рассматриваемого в рамках данной закупки Заказчик руководствовался необходимостью стабильности, бесперебойности, своевременности поставок медицинских изделий (расходных материалов) необходимых для оказания специализированной, высокотехнологичной медицинской помощи пациентам.

Установление пятидневного срока поставки товара с момента получения заявки обусловлено потребностями Заказчика и является необходимым и достаточным для своевременного получения пациентами ГАУЗ КО «НГКБ № 1» медицинской помощи, что было подтверждено представителями Заказчика на заседании Комиссии. Также данный факт подтверждается тем, что при формировании начальной максимальной цены по рассматриваемой закупке Заказчиком были получены коммерческие предложения от трёх хозяйствующих субъектов, находящихся в разных субъектах Российской Федерации, а именно: ООО «Бивермед» (г. Санкт-Петербург), ООО «ВыборМед» (г. Оренбург) и ООО «Лук» (г. Москва).

Ранее, ГАУЗ КО НГКБ № 1 в 2018 г. проводились закупки с аналогичными предметами закупки, в которых принимали участие поставщики из других регионов Российской Федерации.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что довод Заявителя о том, что Заказчик, установив пятидневный срок поставки товара с момента получения заявки Заказчика, создает преимущества для поставщиков Кемеровской области, находящихся в заведомо более выгодных условия по отношению к другим участникам закупки на территории РФ, является несоответствующим действительности и ошибочным.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ПраймГрупп» на действия заказчика ГАУЗ КО «НГКБ № 1» при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий (извещение № 31908530607) необоснованной.

2. Жалобу № 042/07/3-2059/2019 передать в соответствующее структурное подразделение для рассмотрения в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ограничения конкуренции.

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:

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