

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 143/05-18.1-2018

«16» ноября 2018 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, утверждению порядка рассмотрения жалоб в составе:

Председатель комиссии: <...>;

Члены комиссии <...>;

<...>;

<...>;

<...>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ КО «НГКБ № 1» (Доверенность от 07.02.2018 г. № 49),

- <...> – представителя ГАУЗ КО «НГКБ № 1» (Доверенность от 14.11.2018 г. № 135),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «Ангиоэксперт» и материалы жалобы № 143/05-18.1-2018,

УСТАНОВИЛА:

12.11.2018 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Ангиоэксперт» (вх. № 5343э от 08.11.2018) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (далее – ГАУЗ КО «НГКБ № 1», Заказчик) при организации и проведения аукциона на поставку медицинских изделий, извещение о проведении которого было опубликовано 23.10.2018 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) под № 31807054957 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком установлены уникальные технические характеристики, ограничивающие участие в закупки единственным производителем, а именно: по позиции 11 документации «Система коронарного стента с лекарственным покрытием» заказчик ограничил поставку единственным медицинским изделием – стентом для коронарных артерий DESynt компания Elixir Medical Corporation, США.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 12.11.2018 г. № 0511058 рассмотрение жалобы № 143/05-18.1-2018 было назначено на 16.11.2018 г. на

11 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В связи с тем, что ООО «Ангиоэксперт» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 143/05-18.1-2018, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

16.11.2018 г. на заседании Комиссии представители ГАУЗ КО «НГКБ № 1» пояснили, что на Российском рынке зарегистрированы как минимум три компании, осуществляющие поставку требуемой заказчику продукции, о чем свидетельствуют три коммерческих предложения, поступивших в адрес заказчика. В аукционе приняли участия два поставщика. Нарушения принципов Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в обжалуемой документации отсутствуют, так как требования документации являются объективными и едиными и распространяются равно на всех участников закупки. Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации на установление заказчиком особых требований в документации могут повлиять особые свойства предмета закупки. Закупаемые стенты (позиция № 11) составляют всего 12 % от годовой потребности в коронарных стентах, данный вид стента необходим для качественного оказания высокотехнологичной медицинской помощи у определенной категории пациентов. Подробно доводы ГАУЗ КО «НГКБ № 1» изложены в письменном отзыве (вх. № 5469э от 15.11.2018).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 143/05-18.1-2018 и заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Решением Наблюдательного совета ГАУЗ КО «НГКБ № 1» от 23.10.2018 г. утверждено Положение о закупке государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (далее – Положение).

Согласно пункту 6.2.2.1 Положения в документации о закупке указываются, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о

закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Особенности процедур открытого аукциона определены в части 7.4 Положения.

Согласно пункту 7.11.1 Положения любой способ закупки, предусмотренный настоящим Положением, может проводиться в электронной форме с использованием электронной площадки.

23.10.2018 г. ГАУЗ КО «НГКБ № 1» утверждена документация об аукционе в электронной форме на поставку медицинских изделий.

Согласно подпункту 1.13.2.1 первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе согласие поставить товар на условиях, предусмотренных извещением и документацией об электронном аукционе, а также конкретные показатели характеристик предлагаемого товара, соответствующие значениям, установленным настоящей Документацией об электронном аукционе (Часть II «Описание предмета закупки»), наименование страны происхождения товара (конкретные показатели должны быть представлены по Форме 1 части III настоящей Документации).

На основании пункта 11 части II «Описание предмета закупки» предметом закупки является система коронарного стента с лекарственным покрытием в количестве 355 шт., к характеристикам товара предъявляются следующие требования: Материал стента: немагнитный кобальт-хромовый сплав. Толщина стенки 0.0032". Дизайн ячейки – открытая. Имеет 8 лучевую структуру при диаметре 3.0; 3.5; 4.0мм и 6-лучевую структуру при диаметре 2.5; 2.75мм. Система доставки – быстрой смены, состоящая из баллона (изготовлена из состава на основе нейлона), дистального стержня, а также гипотрубки из нержавеющей стали в проксимальной части. Общая рабочая длина системы доставки 120 см и 140 см. Совместим с проводником 0.014" и проводниковыми катетерами 5Fr (минимальный внутренний диаметр 0.058"). Наличие 2 рентгенконтрастных маркеров, интегрированных в shaft катетера (в 90 и 120 см от дистального конца). Номинальное давление 10 атм, расчетное давление разрыва 16 атм. Стент содержит 5 мкг препарата Новолимус на каждый миллиметр длины. Препарат высвобождается из прочного метакрилатного полимера (полимер нанесен без праймеров, толщина полимерного покрытия 3 микрон), который обеспечивает замедленное высвобождение препарата в течение 12 недель. Доступные диаметры: 2.5мм; 2.75мм; 3.0мм; 3.5мм; 4.0мм. Для всех диаметров длины: 14, 18, 23, 28, 32, 38 мм.

23.10.2018 г. ГАУЗ КО «НГКБ № 1» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий, включающая в себя извещение, документацию с проектом договора.

Дата и время окончания подачи заявок 08.11.2018 в 08:00 (МСК+4).

Дата рассмотрения заявок 12.11.2018 (МСК+4).

Дата подведения итогов 16.11.2018 (МСК+4).

Согласно Протоколу заседания комиссии по рассмотрению заявок на участие в

аукционе в электронной форме № 459-223/ОМС/ОМО от 12.11.2018 по результатам открытия доступа к поданным заявкам на участие в аукционе в электронной форме подано 2 заявки. К дальнейшему участию в процедуре допущены 2 участника.

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Тем самым заказчиком реализуется принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, единственное условие участия участника закупки в аукционе заключается в том, что участник и его заявка должны соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках, Положением о закупке Заказчика и закупочной документацией согласно Положению о закупке.

Пунктом 3 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «Закон о защите конкуренции» дается определение: взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Согласно части 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания

беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

В настоящее время отсутствует порядок определения взаимозаменяемости медицинских изделий.

Предметом закупки является поставка стентов, а не их изготовление, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, готовый поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе.

Таким образом, в рамках рассмотрения жалобы, в условиях отсутствия порядка определения взаимозаменяемости медицинских изделий, не имеется правовых оснований рассматривать вопрос взаимозаменяемости каких-либо медицинских изделий.

Кроме того, Заявителем не представлено доказательств готовности поставить товар, по его мнению взаимозаменяемый по отношению к требуемому Заказчику.

Довод Заявителя о нарушении, по его мнению, Заказчиком таких принципов как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки не состоятелен, так как Заказчик в своей работе руководствуется не какими-либо принципами закупок на свое усмотрение, а именно их совокупностью, как это установлено Законом о закупках: информационная открытость закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено три компании, осуществляющие поставку требуемой Заказчику продукции, а именно: ООО «ЦСТ Даксмед», ООО «Инфес», ООО «Сибэндо».

Доказательств объективной невозможности приобрести требуемый Заказчику товара Заявителем не представлено.

Довод заявителя о нарушении Заказчиком части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) является необоснованным на основании следующего:

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками

этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Заявителем не представлено доказательств какой-либо координации со стороны ГАУЗ КО «НГКБ № 1», так же не предоставлено доказательств создания кому-либо из участников преимущественных условий.

ООО «Ангиоэксперт» не оспаривается правомерность порядка определения победителя торгов, не оспаривается участие (неучастие) Заказчика или его работников в аукционе.

Наличие двух заявок на участие обжалуемом аукционе опровергает данный довод.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Ангиоэксперт» на действия заказчика ГАУЗ КО «НГКБ № 1» при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий, извещение № 31807054957, необоснованной.

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.