РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-691/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.04.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ИП Лужнева Р.И. (далее также — Заявитель, Индивидуальный предприниматель) на действия заказчика — ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» (далее также — Заказчик) при проведении открытых аукционов в электронной форме на право заключения договоров на поставку медицинских изделий (АК-24), (АК-31) (реестровые №№ 31806281143, 31806281147, далее — Аукционы),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукционов.

Основанием для обращения Индивидуального предпринимателя с жалобой в Московское УФАС России послужило установление Заказчиком в Аукционной документации требований к поставляемым товарам, ограничивающих конкуренцию.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика (пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Жалобы Заявителя поступили в антимонопольный орган до окончания сроков подачи заявок (вх. № 17558/18, № 17559/18 от 06.04.2018) и отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалоб Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

01.12.2017 в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

23.03.2018 в ЕИС Заказчиком размещены извещения о проведении Аукционов с начальными (максимальными) ценами договоров 1 895 039, 00 руб и 629 534, 00 руб. соответственно.

Согласно извещениям о проведении Аукционов дата окончания подачи заявок — 13.04.2018. Дата окончания срока рассмотрения заявок — 16.04.2018. Дата проведения Аукционов — 18.04.2018.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось

в установлении Аукционных документациях неправомерных требований к показателям поставляемых перчаток, в том числе: «цвет перчатки», «длина перчатки», «способ обработки края манжеты».

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе информационной открытости закупки, равноправием, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пунктам 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, 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.

-требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Аналогичные требования установлены пунктом 5.2 Положения о закупках.

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.11.2011 № 11017/10 основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не только обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, но и выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов, удовлетворения потребностей заказчика в работах, товарах, услугах.

В пункте 5.2 «Функциональные и качественные характеристики товара» Аукционных документаций установлены следующие требуемые характеристики для товаров:

1. к перчаткам хирургическим стерильным синтетическим: «Контрастный цвет (отличие от обычных латексных перчаток, контрастный цвету крови, для индикации перфорации при использовании перчатки в качестве внутренней, в системе двойных перчаток) — Зеленый или голубой»; «Длина перчатки для удобства применения в системе 2-х перчаток и дополнительной защиты

предплечья, исключения риска проникновения биологической жидкости под перчатку через верхний край манжеты, мм — не менее 300»;

2. к перчаткам хирургическим стерильным латексным: «Манжета перчатки обрезана (без венчика), с адгезивной полосой для препятствия скатывания и сползания перчатки в процессе операции — соответствие»;

3. к перчаткам хирургическим стерильным синтетическим: «Длина обеих перчаток с манжетой для удобства применения в системе 2-х перчаток и дополнительной защиты предплечья, мм — не менее 300».

Согласно письменным пояснениям заказчика все требования к показателям товара установлены в соответствии с Методическими рекомендациями Государственной системы санитарно-эпидемиологического нормирования Российской Федерации МР 3.5.1.01113-16 «Использование перчаток для профилактики инфекций, связанных с оказанием медицинской помощи, в медицинских организация» (далее — Методические рекомендации).

Вместе с тем в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Так в составе наименования показателя «Контрастный цвет» к перчаткам хирургическим стерильным синтетическим дано обоснование требования к цвету «голубой или зелёный» а именно: «отличие от обычных латексных перчаток, контрастный цвету крови, для индикации перфорации при использовании перчатки в качестве внутренней, в системе двойных перчаток».

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что данное требование предъявлено с целью применения перчаток в качестве внутренней перчатки в системе двойных с индикацией прокола.

Применение перчаток с индикацией прокола прямо предусмотрено Методическими рекомендациями.

Так пунктом 4.6 Методических рекомендаций установлено, что при выборе хирургических перчаток необходимо принимать во внимание особые условия вида оперативного вмешательства, которые могу быть удовлетворены за счёт дополнительных свойств перчаток в том числе двойные перчатки с индикацией прокола (аналогично простым двойным перчаткам, система индикации значительно снижает риск сквозного прокола и обеспечивает более высокую степень защиты за счет быстрой визуализации повреждения: нижняя перчатка отличается от верхней по цвету и размеру, и жидкость, проникающая между перчатками при проколе образует контрастное пятно. Своевременное выявление

прокола и замена перчатки существенно сокращают время контакта с кровью пациента и снижают риск инфицирования медицинского работника).

Также в Аукционных документациях в полном объеме дано обоснование к требованию о длине перчатки: «длина перчатки для удобства применения в системе 2-х перчаток и дополнительной защиты предплечья, исключения риска проникновения биологической жидкости под перчатку через верхний край манжеты».

Пункт 4.2. Методических рекомендаций устанавливает, что перед выбором перчаток необходимо оценить характер выполняемых процедур, инфекционные, механические, химические, радиационные риски, а также возможность развития кожных заболеваний и патологических реакций на материал перчаток. Алгоритм подбора медицинских перчаток в соответствии с классификацией можно условно разделить на несколько этапов:

- выбор типа перчаток в зависимости от степени инвазивности и эпидемиологической опасности выполняемой процедуры (хирургические или диагностические);

- выбор типа перчаток по целевому назначению (специализация перчаток при различных типах хирургических вмешательств);

- выбор материала изготовления перчаток;

- выбор по способу обработки внутренней поверхности перчаток;

- выбор по фактуре внешней поверхности перчаток;

- выбор перчаток по форме и способу обработки края манжеты;

- выбор перчаток по размеру.

При этом пунктом 3.7 Методических рекомендаций установлены способы обработки края манжет: «манжета с обрезанным краем (с полосой против скольжения и без нее); край манжеты закатан в валик (с полосой против скольжения и без нее)».

Таким образом требования к манжете без валика с агдезивной полосой (полосой против скольжения) прямо предусмотрены Методическими рекомендациями и критерием выбора перчатки.

Комиссия отмечает, что вышеуказанные требования к товарам требования установлены в соответствии с Методическими рекомендациями и направлены на обеспечение указанных защитных и потребительских свойств.

Также заявитель в своих жалобах ссылается на то, что описание товара в Аукционных документациях подпадают под описание перчаток одного производителя.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям Заказчика, в рамках данных Аукционов участниками могут быть предложены как минимум следующие товары,

соответствующие требованиям Аукционных документаций:

- Перчатки GAMMEX® Non-latex PI Underglove, производитель «Анселл Хелскеа Юроп Н.В.», Бельгия;

- Перчатки Profeel DHD Polyisoprene Sensitive, производитель «WRP ASIA Pacific SDN BHD», Малайзия;

- Перчатки GAMMEX® Latex Sensitive, производитель «Анселл Хелскеа Юроп Н.В.», Бельгия;

- Перчатки Biogel PI Indicator, производитель Mölnlycke Health Care, Швеция;

- Перчатки IMPro Sensitive PF, производитель IMP, США;

- Перчатки Armilla, производитель «Исин Эйч Би Эм Латес Продакшн Ко. ЛТД», КНР.

Указанные перчатки подпадают под описание «Перчаток» установленное в Аукционных документациях находятся в свободном обращении на товарном рынке, производятся разными компаниями и поставляются различными поставщиками.

При этом объективных и безусловных доказательств обратного приведено со стороны Заказчика не было, а Комиссией не установлено.

Также, каких либо подтверждений «завышенности» требований, установленных Аукционных документаций в контексте рынка соответствующих товаров Заявителем жалоб не приведено.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссией принято решение о признании жалоб Заявителя необоснованными.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ИП Лужнева Р.И. (ОГРНИП: 316774600426031, ИНН: 772073417273) на действия ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» (ОГРН: 1027739714606, ИНН: 7713059497) при проведении Аукционов необоснованными.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.04.2018 № НО/17433/18.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.