

<...>

Решение по жалобе 032/10/18.1-396/2023 ИП Вернигора Р.В. на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317975)

«18» мая 2023 года
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб 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 – Комиссия) в составе:

<...>,

установила:

05.05.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба № 032/10/18.1-396/2023 ИП Вернигора Р.В. на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317975).

Как следует из жалобы, Заявитель считает, что описание объекта закупки противоречит действующему законодательству о закупках, в частности, Федеральному закону от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223), а именно – п. 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ № 223, и ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135).

Позиция № 2 технического задания сформирована под товар единственного производителя – Интродьюсер Radifocus II, производства компании "Terumo". Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Позиция № 7 технического задания сформирована под товар единственного производителя - проводник для доступа к коронарным/периферическим

сосудам, одноразового использования Radifocus Guidewire производства компании «Terumo». Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Позиция № 10 технического задания сформирована под товар единственного производителя - Стент для коронарных артерий, выделяющий лекарственное средство, Firehawk производства компании «MicroPort». Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Позиции № 13, 14, 15 технического задания сформированы под товары единственного производителя - Катетер баллонный для коронарной ангиопластики, стандартный Trek, Mini Trek производства компании «Abbott», Катетер баллонный для коронарной ангиопластики, стандартный Рапира производства компании «Эвипро», Катетер баллонный для коронарной ангиопластики, стандартный Pantera Leo производства компании «Biotronik» соответственно. Заказчик установил ограничивающие параметры, не позволяющие подать заявку с аналогичными медицинскими изделиями других производителей.

Позиция № 17 технического задания сформирована под товар единственного производителя - Проводник для доступа к коронарным/периферическим сосудам, одноразового использования производства компании «Abbott». Анализ рынка не выявил другой аналогичный товар второго производителя, который соответствовал бы совокупности параметров данного ТЗ.

Позиция №19 технического задания сформирована под товар единственного производителя катетер аспирационный для тромбэктомии Rebirth pro 2, производства компании «Goodman». Анализ рынка не выявил другой аналогичный товар второго производителя, у которого длина дистальной части с гидрофильным покрытием был не менее или равен 60 см.

Позиция №23 технического задания сформирована под товар единственного производителя, набор для клипирования бедренной артерии Angio Seal VIP, компании «Terumo». Анализ рынка не выявил другой аналогичный товар второго производителя, который состоял бы из 3-х компонентов.

Позиция №24 технического задания, сформировано таким образом, что подать корректную заявку при заполнении аукционной документации не представляется возможным. По совокупности характеристик, под описание подходит единственный катетер внутрисосудистый проводниковый, одноразового использования Launcher компании «Medtronic», однако наименования некоторых форм кончиков указанных в техническом задании у катетера Launcher отсутствует. Например: Backup 3,0 отсутствует, при этом у данного катетера есть эквивалентный кончик EBU3.5 (EXTRA BACKUP3.5).

Позиция № 25 сформирована под товар единственного производителя, катетер внутрисосудистый проводниковый, одноразового использования VistaBrite Tip компании «Cordis». Анализ рынка не выявил другой аналогичный товар второго

производителя, у которого был бы диаметр 9F.

Позиция №27 технического задания, сформирована под единственного производителя, стент-графт эндоваскулярный для коронарной артерии РК Raryrus, компании «Biotronik. Анализ рынка не выявил другой аналогичный товар второго производителя, который соответствовал бы совокупности описанных характеристик.

Под параметры позиции № 30 технического задания, катетер внутрисосудистый проводниковый, одноразового использования, подходит товар единственного производителя Guideliner, компании Vascular Solutions. Анализ рынка не выявил другой аналогичный товар второго производителя, у которого был бы диаметр 5,5F.

Позиция №32 сформирована под единственного производителя кава-фильтра, компании Aln. Анализ рынка не выявил второго производителя с аналогичным товаром, соответствовавший совокупности характеристик технического задания.

Таким образом, вышеописанные позиции существенно ограничивают количество участников, вследствие разработки описания технического задания, которому соответствует товар одного производителя. Следовательно, в документации о проведении электронного аукциона указаны требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товара, которые влекут за собой ограничение количества участников, исключают возможность поставить эквивалентный товар и создают преимущественные условия участия в электронном аукционе хозяйствующим субъектам, реализующим продукцию определенного производителя.

ГАУЗ «Брянская городская больница №1» не согласно с доводами заявителя, из пояснений, вх. № 3438-ЭП/23 от 16.05.2023, следует:

Заказчик установил требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, их безопасности, функциональным характеристикам (потребительским) свойствам товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные требования, связанные с определением соответствия данного товара. Включение в документацию данных требований к товару, соответствующим потребностям заказчика не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в электронном аукционе и не является нарушением ФЗ №135.

П.2. В техническом задании прописан размер для меньшей травматизации стенки сосудов.

П.7. При проведении сложных интервенций необходима вся линейка размеров гибкого дистального кончика проводника.

П.10. Параметры стента прописаны для лечения реастенозов артерий (перенесших стентирование коронарных артерий в виде осложнений реастеноза в месте имплантации стента - «стент в стент»).

П.13, 14, 15 Размеры конкретизированы исходя из качества инструмента и

наработанного опыта работы с ним в течение последних пяти лет.

П.17. Заказан стандартный проводник, который используется при коронарных интервенциях.

П.19. Основной параметр при лечении инфаркт-зависимой артерии является длина гидрофильного покрытия катетера. При более короткой длине покрытия хирург не получит желаемого результата. При изменении данных характеристик мы целенаправленно ухудшаем технические характеристики заказываемого инструмента.

П.23. При проведении высокотехнологичной операции при стентировании повздошно-бедренного сегмента (крупный диаметр сосуда) представленное оппонентами «Устройство для закрытия места пункции сосудов EXOSHAL» Кордис ЮЭс Корп." не обладает диаметром 8F, необходимым для лечения артерий крупного диаметра. Все заявленные размеры в лоте связаны между собой при сборе телескопической системы (Интродьюсер 8F- баллонный катетер под диаметр 8F- стент-графт под диаметр 8F- зашивающее устройство под диаметр 8F). Таким образом, заявленные нами характеристики являются необходимыми для проведения хирургических манипуляций.

П.24,25 Прописанные параметры катетеров обусловлены различными типами вмешательств и их спецификой.

П.27 Стент -графт. Заказан самый распространенный в Российской Федерации стент.

П.30. Заказан более широкий ряд размеров катетера для Хирурга.

П.32. Технические характеристики данному позиции соответствуют двум производителям: Компания ALN РУ № ФСЗ 2010/06604 от 13 апреля 2010 г. и «Кук Медикал Юрой Лтд.», Ирландия № P3II 2014/2025 от 22.10.2014 IGTCFS-65-2-FEM-TULIP.

Постановлением Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 № 11017/10 Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения аукциона, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате аукциона лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Следовательно, установление в аукционной документации технических характеристик товара обусловлено реальными потребностями Заказчика с учетом специфики деятельности. Действующее законодательство не ограничивает права заказчика приобретать товары в соответствии со своими нуждами. Требования к товару, установленные в извещении, обусловлены объективными потребностями Заказчика в приобретении изделий, исходя из потребности оказания качественной и безопасной высокотехнологической экстренной медицинской помощи при оказании медицинской помощи больным, соответствующей современным стандартам.

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. (далее Закон о закупках) заказчик ГАУЗ «Брянская городская больница №1» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №1» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская городская больница №1», утвержденным наблюдательным советом ГАУЗ «Брянская городская больница №1» Протокол №32 от 20.03.2023.

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме установлен Разделом V Положения.

21.04.2023 года заказчиком ГАУЗ «Брянская городская больница №1» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещена документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317975).

В Приложении № 2 документации о закупке заказчиком разработано техническое задание к поставляемому товару.

На основании п. 2 ч. 1 ст.3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

При этом в силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описание предмета закупки не должны включаться 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.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

В рамках рассмотрения жалобы заказчиком заявлено, что сформированное техническое задание по позициям №№ 2, 7, 10, 13, 14, 15, 17, 19, 23, 24, 25, 27, 30 соответствует единственному производителю.

В то же время, заказчик при рассмотрении представил подтверждение, что технические характеристики позиции № 32 соответствуют двум производителям: Компания ALN РУ № ФСЗ 2010/06604 от 13 апреля 2010 г. и «Кук Медикал Юрой Лтд.», Ирландия № P3II 2014/2025 от 22.10.2014 IGTCFS-65-2-FEM-TULIP. Иного при рассмотрении жалобы заявителем не представлено.

Установление характеристик товара, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики использования такого товара является ограничением конкуренции.

Кроме того, документально не подтверждено, что любой из участников электронного аукциона имел возможность приобретать товар этого производителя в целях поставки их для нужд заказчика.

Заказчиком в рамках рассмотрения жалобы указано, что заявленные характеристики являются потребностью заказчика и имеют свою специфику, вместе с тем документальное подтверждение, что спорные характеристики товаров, включенные в техническое задание документации, имеют большую эффективность по сравнению с характеристиками товаров других производителей и обусловлены спецификой назначения и применения закупаемого товара, не представлено.

Заказчиком при осуществлении закупки нарушены требования п. 2 ч. 1 ст.3, п.2 ч.6.1 ст. 3 Закона о закупках, согласно которым при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, исходя из фактических материалов жалобы,

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб 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 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Жалобу № 032/10/18.1-396/2023 ИП Вернигора Р.В. на действия организатора и заказчика в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317975), в части:

- формирования технического задания закупки, которое ограничивает конкуренцию, а именно: техническим характеристикам, указанным в позициях №№ 2, 7, 10, 13,14,15, 17, 19, 23, 24, 25, 27, 30 технического задания, соответствует продукция только одного производителя, признать обоснованной;

- формирования технического задания закупки, которое ограничивает конкуренцию, а именно: техническим характеристикам, указанным в позиции № 32 технического задания, соответствует продукция только одного производителя, признать необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянская городская больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317975) нарушение п.2 ч.1 ст.3, п.2 ч.6.1 ст. 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику - ГАУЗ «Брянская городская больница №1» предписание об устранении выявленных нарушений Закона о закупках путем:

3.1 аннулирования электронного аукциона на поставку расходных материалов для нужд ГАУЗ "Брянская городская больница №1" (извещение № 32312317975);

3.2 отмены протоколов: Протокола рассмотрения первых частей заявок

№32312317975-01, Протокола подачи ценовых предложений №32312317975-02, Протокола рассмотрения вторых частей заявок №32312317975-03, Итогового протокола №32312317975-04 и направления информации об отмене протоколов и об аннулировании электронного аукциона на поставку расходных материалов (извещение № 32312317975) в адрес оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер».

При наличии сохранившиеся потребности провести закупку с учетом требований
Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и настоящего Решения Брянского УФАС России.

4. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания, в том числе: вернуть заявки участникам закупки, подавшим заявки на участие в электронном аукционе за № 32312317975 с уведомлением об отмене протоколов и об аннулировании электронного аукциона на поставку расходных материалов (извещение № 32312317975).

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

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