

Решение № 03-10.1/408-2015

о признании жалобы необоснованной

16 ноября 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кузьменко А.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу Акционерного общества по производству технических газов имени Кима Ф.И. (далее - заявитель, Общество, АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И.) на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» (далее - заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку кислорода медицинского жидкого (извещение № 0352100002015000195) (далее - электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя -<...> ,

заказчика - <...> ,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. 03-10241э от 09.11.2015) жалоба заявителя на действия заказчика при осуществлении закупки в форме электронного аукциона.

Из содержания жалобы следует, что документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе), а именно:

- в техническом задании к документации об электронном аукционе, а также в проекте контракта заказчиком неправомерно установлено следующее условие: *«в случае экстренной ситуации поставка товара осуществляется в течение 4-х часов»;*

- в документации об электронном аукционе неправомерно установлено

требование о предоставлении вместе с поставкой товара регистрационного удостоверения Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-10405 от 11.11.2015) заказчиком были представлены материалы закупки (вх. № 10441 от 13.11.2015), а также письменные возражения на доводы жалобы заявителя (вх. № 10440 от 13.11.2015).

Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) следует, что 02.11.2015 заказчиком были размещены извещение № 0352100002015000195 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 157149 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 12.11.2015 заявка ОАО «Автогенный завод» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Согласно части 16 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе указано следующее: *«Считаем требование поставки товара в течение 4-х часов, предъявляемое Организатором и Заказчиком» необоснованным и нарушающим положения Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в частности подпункт 2 пункта 1 статьи 1; статью 6 в части нарушения принципа обеспечения конкуренции контрактной системой в сфере закупок: пункт 1 статьи 8 и пункт 2 статьи 8 в части нарушения принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.*

В действующем законодательстве Российской Федерации отсутствует понятие «экстренной ситуации» в отношении поставки жидкого и/или газообразного медицинского кислорода в медицинские учреждения. Также отсутствуют какие бы то ни было принципы временного нормирования сроков поставки жидкого и/или газообразного медицинского кислорода. Ответственность за недопущение каких-либо «экстренных ситуаций» лежит исключительно на руководстве медицинского учреждения и состоит в своевременном проведении мероприятий, обеспечивающих непрерывное исправное функционирование действующего и резервного оборудования (проведение экспертизы промышленной безопасности сосудов,

работающих под избыточным давлением (опасных производственных объектов) согласно положениям Федерального закона от 21.07.1997 г. № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов», периодические регламентные работы, формирование аварийного запаса кислорода медицинского жидкого и/или газообразного и т.д.)».

При этом на заседании Комиссии представителем заявителя дополнительно устно приведен довод о том, что в нарушение норм Федерального закона о контрактной системе заказчик, установив требование о поставке товара в экстренной ситуации, фактически объединил в один лот два способа закупки, один из которых должен осуществляться в соответствии со статьей 82 Федерального закона о контрактной системе путем запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

В соответствии с частью 7 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе участник закупки, общественное объединение и объединение юридических лиц подают жалобу **в письменной форме**.

Комиссия отмечает, что данный непосредственно на заседании Комиссии дополнительный **устный** довод к жалобе Общества не подлежит рассмотрению, поскольку в силу части 4 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе жалоба на положения документации об электронном аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе и исключительно **в письменной форме** (в соответствии с извещением о проведении электронного аукциона № 0352100002015000195 срок окончания подачи заявок – 09:00 час. 10.11.2015).

Что касается вышеуказанного довода жалобы Общества, приведенного в письменной форме, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также **сроки поставки товара** или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду **с информацией, указанной в [статье 42](#) настоящего Федерального закона**, указываются сведения, предусмотренные пунктами 1-7 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду **с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона**, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 части 1 статьи 64 Федерального закона о

контрактной системе.

Во исполнение вышеуказанных норм Федерального закона о контрактной системе в пункте 3 «Техническое задание поставка кислорода медицинского жидкого» к документации об электронном аукционе (далее - Техническое задание) заказчиком установлен следующий срок поставки товара: *«Срок поставки товара: с 01.01.2016г. по 31.12.2016г. отдельными партиями. Поставка отдельными партиями осуществляется по предварительной заявке Заказчика, переданной не менее чем за 2 (два) рабочих дня до даты поставки товара. **В случае экстренной ситуации поставка товара осуществляется в течение 4-х часов**».*

Аналогичное условие поставки товара установлено заказчиком в пункте 3.1 раздела 3 «Условия поставки и приемки товара» проекта контракта, в силу части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе.

В письменных возражениях заказчиком указано следующее: *«Включение заказчиком в проект контракта требования о поставке Товара в экстренной ситуации в течение 4-х часов обусловлено следующим.*

Стационар ФГБУЗ ЗСМЦ ФМБА России имеет в своем составе 6 (шесть) операционных. Ежедневное количество операций, проводимых планово (вне ситуаций ЧС), может превышать 20 единиц.

Для проведения операции необходима непрерывная подача кислорода, который подаётся под давлением по кислородопроводу из газификатора.

Кроме того, кислород активно потребляет реанимационное отделение и палаты интенсивной терапии (ПИТ) в отделениях стационара, а также кислород «подведён» в каждой койке палаты стационара.

В соответствии с Уставом ФГБУЗ ЗСМЦ ФМБА России, заказчик обслуживает контингент пациентов, занятых на работах с особо опасными условиями труда, в том числе, предприятий, одним из видов деятельности которых является деятельность, составляющая государственную тайну. В случае возникновения чрезвычайных ситуаций на таких производствах, а также в случаях иных чрезвычайных ситуаций (техногенные катастрофы, теракты, стихийные бедствия и пр.), количество пациентов, которые потребуют экстренного оперативного вмешательства, в том числе пациентов, помещаемых в отделение реанимации, палаты интенсивной терапии резко возрастает.

Свод правил СП 158.13330.2014 «Здания и помещения медицинских организаций» устанавливает номинальный расход кислорода для медицинских целей (например, операционные — расход на одну точку л/мин - 20, продолжительность использования в течение суток, ч. - 5, средний коэффициент использования — 0,7; наркозные - расход на одну точку л/мин - 10, продолжительность использования в течение суток, ч. - 1, средний коэффициент использования — 0,5; палаты интенсивной терапии, для взрослых - расход на одну точку л/мин - 9, продолжительность использования в течение суток, ч. - 24, средний коэффициент использования — 1,0).

Кроме того, совместным приказом Министерства здравоохранения и социального

развития РФ и Российской академии медицинских наук РФ от 31 октября 2005г. N 103/4 «О готовности учреждений здравоохранения и научных учреждений Российской Академии медицинских наук к оказанию специализированной медицинской помощи в чрезвычайных ситуациях» (копия прилагается) для ФГБУЗ ЗСМЦ ФМБА России установлено план-задание на экстренное развертывание коек, предназначенных для оказания специализированной медицинской помощи пострадавшим в ЧС (100 коек, в том числе: 60 токсикотерапевтических, 40 хирургических).

Таким образом, заказчик обязан обеспечить бесперебойную, непрерывную работу оборудования медицинского газоснабжения для осуществления медицинской деятельности, в том числе, в экстренных ситуациях.

Газификатор заказчика, а также аварийный запас кислорода медицинского жидкого, способен обеспечить бесперебойную подачу данной фармацевтической субстанции в экстренной ситуации на срок не более 4-х часов. При этом у учреждения отсутствует резервное оборудование (газификатор) способное обеспечить необходимый запас кислорода. Отсутствие в контракте на поставку жидкого кислорода условия об экстренной поставке партии Товара ставит под угрозу жизнь пациентов заказчика в случае возникновения экстренной ситуации.

Исходя из потребностей ФГБУЗ ЗСМЦ ФМБА России, особенностей системы медицинского газоснабжения учреждения, в целях исполнения приказов, регламентирующих работу учреждения в условиях ЧС (экстренных ситуациях) заказчиком установлено требование о поставке товара в экстренной ситуации в течение 4-х часов с момента подачи заявки.

Поэтому поставщик, заключивший с заказчиком контракт на поставку жидкого кислорода, должен заведомо иметь возможность быстро (в срок не более 4-х часов) поставить заказчику партию Товара».

Комиссия соглашается с позицией заказчика и не усматривает в его действиях нарушения положений Федерального закона о контрактной системе при установлении в документации об электронном аукционе условия о поставке товара в течение четырех часов в случае наступления экстренной ситуации, поскольку поставка кислорода жидкого медицинского в установленный срок необходима заказчику в целях обеспечения бесперебойной и непрерывной его подачи в реанимационное отделение, палаты интенсивной терапии и т.д. во избежание угрозы жизни пациентов Учреждения.

При этом Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе любой **участник закупки**, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации **имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика**, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы,

контрактного управляющего, оператора электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

Согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к **жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.** При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе заявителем не представлено документальных доказательств, подтверждающих то обстоятельство, что у Общества отсутствует реальная возможность поставить кислород медицинский жидкий на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе, в том числе при наступлении экстренной ситуации в течение четырех часов с момента подачи соответствующей заявки от заказчика.

При указанных обстоятельствах, у Комиссии Омского УФАС России отсутствуют объективные основания считать, что действия заказчика по установлению в документации об электронном аукционе условия о сроке поставки товара «в случае экстренной ситуации поставка товара осуществляется в течение 4-х часов» нарушают права и законные интересы заявителя.

Учитывая изложенное, Комиссия признала довод жалобы заявителя **необоснованным.**

3.2. По мнению Заявителя, установление в пункте 3 Технического задания документации об электронном аукционе требования о предоставлении вместе с поставкой товара регистрационного удостоверения Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения, поскольку в силу Федерального закона № 61-ФЗ от 12.04.2010 «Об обращении лекарственных средств» кислород жидкий медицинский является фармацевтической субстанцией и не требует оформления данного документа.

В возражениях заказчиком указано: *«В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», кислород жидкий медицинский (фарм.субстанция) относится к лекарственным средствам.*

Лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории РФ, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным органом.

Поэтому заказчик, преследуя целью получить документы, подтверждающие качество и безопасность Товара, указал в проекте контракта в пункте 2.1.5 следующее:

«2.1.5. Одновременно с передачей Товара передать Заказчику документы (копии), подтверждающие качество и безопасность товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации (Регистрационное удостоверение Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения Министерства здравоохранения РФ; Решение о включении фармацевтической субстанции, неиспользуемой при производстве лекарственных препаратов, в государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения, выданное Министерством здравоохранения РФ; паспорт качества, иные документы,

установленные законодательством РФ)».

Таким образом, в момент передачи Товара поставщик должен представить заказчику документы, подтверждающие качество и безопасность Товара, действующие на момент передачи Товара заказчику. В том случае если в период исполнения контракта какие-либо товаросопроводительные документы утратили свою актуальность (отменены, заменены на новые и т.п.), заказчик не вправе требовать их предоставления и отказать в приёмке Товара.

Соответственно, если на момент передачи Товара у поставщика отсутствует Регистрационное удостоверение Росздравнадзора на «кислород жидкий медицинский» и, в силу требований действующего законодательства, данный документ не является обязательным для данного вида Товара, но у поставщика имеются в наличии другие документы о качестве и безопасности Товара, такой Товар в любом случае будет принят заказчиком».

Проанализировав положения документации об электронном аукционе, заслушав пояснения представителей сторон, Комиссия согласилась с позицией заказчика и признала довод жалобы заявителя **необоснованным**, исходя из следующего.

В соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

В подпункте 21.5.3 пункта 21.5 «Требования к содержанию и составу 2-ой части заявки» установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать *«копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ в случае, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе (п.14.8 Документации)».*

В пункте 14.8 «Перечень документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (предоставляются во второй части заявки на участие в электронном аукционе)» указано **«Требование не установлено».**

В свою очередь в пункте 14.7 «Перечень документов, подтверждающих соответствие товаров, работы или услуги, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (**предоставляются с поставкой товара**) (п.3 ч.5 ст.66 Федерального закона)» указано: *«Регистрационное удостоверение Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения / Министерства здравоохранения РФ; Решение о включении фармацевтической*

субстанции, неиспользуемой при производстве лекарственных препаратов, в государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения, выданное Министерством здравоохранения РФ; паспорт качества, иные документы, установленные законодательством РФ».

Аналогичное условие содержится также и в пункте 3 Технического задания документации об электронном аукционе и в пункте 2.1.5 раздела 2 «Права и обязанности сторон» проекта контракта.

Из буквального содержания документации об электронном аукционе прямо следует, что перечень документов, указанных в документации об электронном аукционе не является исчерпывающим, в момент передачи товара поставщик должен представить заказчику любые документы, подтверждающие качество и безопасность товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации и действующие на момент передачи товара заказчику.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку кислорода медицинского жидкого (извещение № 0352100002015000195).

2. В соответствии с частью **4** статьи 105 Федерального закона о контрактной системе не рассматривать устный довод представителя АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» на положения документации о закупке.

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