

Решение по жалобе № 032/10/18.1-407/2023 индивидуального предпринимателя 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:

Заместитель председателя комиссии:

«.....»;

Члены комиссии:

«.....»;

«.....»;

«.....»;

«.....»;

«.....».

В присутствии:

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №1» «.....»;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №7» «.....»;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская городская больница №1» «.....»;

представителя заявителя «.....»,

представителя заявителя «.....»,

рассмотрев жалобу №032/10/18.1-407/2023 индивидуального предпринимателя 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 соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

10.05.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба индивидуального предпринимателя 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).

Заявитель считает что, указанное 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 – ст. 3 ФЗ № 223, и ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135).

Как следует из жалобы, в техническом задании закупки отдельные позиции соответствуют конкретному производителю, а именно:

- Позиция 19 сформирована под товар единственного производителя Катетер аспирационный внутрисосудистый Rebirth Pro 2 - Гудман Ко., Лтд." (РЗН 2019/8985). Установленные параметры не позволяют подать заявку на участие в аукционе с изделиями других производителей.

- Позиция 33 сформирована под товар единственного производителя Микрокатетер SONIC - "БАЛТ ЭКСТРУЖН САС" (ФСЗ 2008/01764). Совокупность параметров не позволяет предложить аналогичные изделия других производителей.

- Позиция 31 сформирована под товар единственного производителя Микрокатетер внутрисосудистый Mogul - "Гудман Ко., Лтд." (РЗН 2019/8370). Совокупность параметров не позволяет предложить аналогичные изделия других производителей.

- Позиция 27 сформирована под единственного производителя - Система коронарного стента с покрытием РК Parugus производителя "БИОТРОНИК АГ" (РЗН 2019/8495).

ГАУЗ «Брянская городская больница №1» не согласно с доводами заявителя, из пояснений вх. от 16.05.2023 №3439-ЭП/23 следует:

Определение объекта закупки является прерогативой заказчика, как медицинской организации, которая осуществляет лечение пациентов, отвечает за их здоровье и обязуется оказывать медицинские услуги надлежащего качества.

Именно заказчик, в лице соответствующего медицинского персонала, определяет технические требования к медицинским товарам (работам, услугам), чтобы проводить максимально эффективное и безопасное для пациентов лечение.

В соответствии с п. 6.1. ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при проведении 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, 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;

Следовательно, заказчик вправе с учетом требований указанных статьей Закона № 223-ФЗ от 18.07.2023 и Правил описания предмета закупки, закупать товар, необходимый для реализации потребностей учреждения.

Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и согласно правовой позиции, изложенной в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) само по себе включение особых характеристик товара или требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки, при условии, если включение указанных характеристик отвечает потребностям заказчика и необходимы ему с учетом специфики использования такого товара. Поскольку в зависимости от своих потребностей государственный заказчик имеет право установить неизменные, максимальные и (или) минимальные показатели функциональных, технических и

качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки, то есть потребность заказчика является определяющим фактором при установлении им соответствующих характеристик, а в компетенцию потенциального поставщика не входит вмешательство в определение потребности государственного заказчика, то действия заказчика, связанные с формированием описания объекта закупки, отражающего действительную нужду заказчика, не противоречат Закону.

Позиция 19. Аспирационный катетер. Основным параметром при лечении инфаркт-зависимой артерии является длина гидрофильного покрытия катетера. При более короткой длине покрытия хирург не получит желаемого результата. Таблица оппонентов доказывает, что заявленные характеристики инструмента говорят о его качестве и невозможности подогнать характеристики под второго производителя.

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

Позиция 31. Микрокатетер Для лучшей реканализации хронических окклюзий коронарных артерий значимым параметром является длина гидрофильного покрытия дистальной части (не менее 100). Уменьшая данные характеристики инструмент теряет свое предназначение для достижения поставленной задачи. Расчетное давление разрыва (не менее 800 psi) может привести к поломке катетера при подключении его к шприцу-инжектору. Расстояние от кончика катетера до дистального края рентген контрастной метки улучшает навигацию катетера внутри просвета сосуда. При изменении данных характеристик мы целенаправленно ухудшаем технические характеристики заказываемого инструмента.

Позиция 33. Микрокатетер. Для лучшей реканализации хронических окклюзий коронарных артерий, значимым параметром является Общая длина катетера (не менее 165) Уменьшая данные характеристики инструмент теряет свое предназначение для достижения поставленной задачи. Наружный диаметр в дистальном сегменте. (не более 1,5 F) Большой диаметр не нужен.

Длина отсоединяемого кончика (15, 25, 32мм)

При изменении данных параметров ухудшаются технические характеристики заказываемого инструмента.

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 №№ 19, 27, 31, 33, соответствует единственному производителю.

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 №032/10/18.1-407/2023 индивидуального предпринимателя 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), признать обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика и организатора в одном лице ГАУ «Брянский региональный центр обработки информации» 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. Предписание не выдавать, в связи с выданным предписанием по данной закупке в рамках рассмотрения жалобы № 032/10/18.1-396/2023.